

446

B

159

kw
446 B 159

5.

DISPUTATIO JURIDICA
INAUGURALIS,
DE
SUCCESSIONE ALLODIALI
ET FEUDALI,

QUAM,
ANNUENTE SUMMO NUMINE,
Ex Auctoritate Magnifici D. Rectoris,
JOANNIS GEORGII GRÆVII,

Magnæ Britanniae Regis Historici, Politices, Historiarum,
& Eloquentiae Professoris,

NEC NON
Amplissimi Senatus Academici consensu, & Nobilissima
Facultatis JURIDICÆ Decreto,
PRO GRADU DOCTORATUS,
Summisque in UTROQUE JURE Honoribus & Privilegiis
rite ac legitime consequendis,

Publico examini subjicit,
LUDOVICUS FRANCISCUS VAN LANGEN, Hag. Bat.

Ad diem 28. NOVEMB. loco horisque solitis.



TRAJECTI ad RHENUM
Ex Officina GUILIELMI vande WATER, Academiae
Typographi, clō Io cc.

ILLUSTRISSIMO GENEROSISSIMO

D O M I N O

BARONI

DE KEPPEL,

&c. &c. &c.

C O M I T I

DE ALBEMARLE,

SUPREMI ORDINIS

GARTERIORUM

CEU PERISCCELIDIS

E Q U I T I,

&c. &c. &c.

KONINKLIJKE
BIBLIOTHEEK

P E R I L L U S T R I

D O M I N O

D. E V E R A R D O

a W E D E,

E BARONIBUS DE WEDE,

D. DOMINIORUM A WEDE,

D. DE DYCKVELT, &c. &c.

D. SUPERFICIARIO URBIS

AQUÆ VETERIS, &c. &c.

D. PRÆSIDI ORDINUM DIOC. TRAJECT.

ORDINIBUS GENERALIBUS

ASSESSORI, &c. &c.

TUM A MAGNÆ BRITTANNIÆ REGE

TUM AB UNITARUM PROVINCIARUM

LEGATIONIBUS CONSPICUO.

A 2

PERILLUSTRI
DOMINO
D. GUILIELMO
A SCHUYLEMBORG,
TOPARCHÆ A DUCKENBORG, &c. &c.
SERENISSIMO MAGNÆ BRITTANNIÆ REGI
GUILIELMO TERTIO
A CONSILIIS, RATIONIBUS, SECRETIS
ET AB ACTIS,
SUPREMI CONSILII AGGERUM
DELPHENSIIUM ASSESSORI &c. &c.

*Disputationem hanc Inauguralem
humiliter offert, dedicatque*
LUDOVICUS FRANCISCUS VAN LANGEN.

Auth. & Resp.

DISPUTATIO JURIDICA
 INAUGURALIS
 DE
 SUCCESSIONE ALLODIALI
 ET FEUDALI.

CAPUT PRIMUM.

Successio omiſſis Aliis Definitionibus generalioribus, eſt quæ fit per Hereditatem in univerſum Jus quod Defunctus tempore mortis habuit; idque vel oblique per Codicillos, quos hic non tractamus, vel directo, ſive ex Teſtamento ſive ab Inteſtato, ſive de Conſuetudine, etiam ex Pacto. Successionem primo ex pacto, & teſtamento leviter (quia eam dilucide hic tractare Inſtituti noſtri ratio non permittit) attingemus; deinde quid ſit ſuccessio ab Inteſtato tam Feudalis quam Allodialis ordine videbimus..

T H E S I S, P R I M A.



Jure Civili omnes Conventiones de viventis alicujus Hereditate ſive de ea acquirenda, ſive conſervanda, ſive omittenda, conceptæ improbantur. l. 15. l. 19. Cod. de pact. l. 3. Cod. de Coll. l. 5. Cod. de pact. Conv. l. 4. Cod. de Inutilib. ſtip. Idque non unam ob cauſam Potiſſima eſt ne turbetur ordo publicus, quo Hereditates non niſi Teſtamento, vel lege deferuntur, d. l. 15. Cod. de pact. l. ſin. ff. de ſuis & leg. Hered. & ne anſa detur Captandæ mortis alienæ l. 61. D. de v. ob. l. 4. Cod. de Inut. Stip. l. 11. Cod. de transf.

II, Licet talis Conventio ſit reciproca; cum reciprocatio non tollat rationes ob quas tales Conventiones de Jure Civili ſunt prohibitæ. Zoef. ad D. de pact. num. 29.

A 2

III. Vel

III. Vel etiam Jurata, Juramentum enim sequitur naturam actus cui adjicitur.

IV. An vero de Jure Canonico talis conventio juramento confirmata valeat; non levis inter viros Doctos est controversia. Negativam probant Borcholten tractatu de pactis *cap. 5. num. 66. & sequent.* Gail. *lib. 2. observ. 125.* Fachin. *lib. 8. Cont. 22. & ibi Alleg.* Affirmativam tenent Bart. *in cap. 1. §. moribus si de feudo.* Decius *Consilio 516. num. 5. & 656. num. 12.* Vide & Vinnium *in tractatu de pactis cap. 19. num. 2. 3. & 4.* quorum sententia mihi verior videtur: nam cum tale pactum non sit contra bonos Mores naturales, alias hoc ipsum nullo contrario statuto vel consuetudine confirmari posset, sed tantum Civiles; juramentum ei appositum, cum sine dispendio salutis servari possit, obligat, & servandum est. *Cap. cum contingat 28. X. de jurejurando.*

V. Moribus vero eo devenum est, ut varia pacta etiam non jurata, præsertim illa quæ tabulis Antenuptialibus sunt inserta, inter Conjuges sustineantur. Sed nec soli Conjuges inter se de successione quoad ipsos pacisci possunt, sed Parentes quoque interdum de Successione sponsi & sponsæ in casum Existentium vel non Existentium liberorum disponunt; quatenus nempe illi aut etiam liberi eorum tunc Parentibus, & in qua parte aut hi etiam liberis ipsis succedere debeant. Strickius *DISS. 8. cap. 5. num. 15.*

VI. Jure Feudali quoque aliquando ante initum matrimonium, solet iniiri pactum inter vasallum mortua ipsius uxore Illustri & ex ea superstilibus liberis; & inter Fœminam plerumque ignobiliorem, ut illa pariter ac liberi ex Matrimonio cum illa contracto nati, accepto done nuptiali, vel certa bonorum portione a reliqua hereditate imo & dignitate paterna excludantur. Sic ut huic pacto regulariter inseri soleat, quod liberi ex hoc matrimonio nati neque insignibus Paternæ Familiæ utantur, neque cum filiis prioris matrimonii in feudis Dinastiis & Allodiis succedant, neque eorum Mater in præjudicium Illustris familiæ, a Cæsarea Majestate ut in numerum Principum recipiantur impetrare possit: sed cum assignata portione contenti simul cum Matre vivere debeant. Quod matrimonium ad Morganaticum contractum esse dici solet. *v. lib. 2. Feud. Tit. 20. vid. & examen J. F. Strickii cap. 7. quest. 3. & 4.* Ad quod matrimonium Feudistæ communiter quatuor requisita concurrere debere tradunt, ex *lib. 2. Feud. tit. 23.* Imo: ut præcesserit uxor illustris, 2. ut ex ea illustri uxore supersint liberi, 3. ut etiam existant liberi ex posteriore Coniuge, 4. ut pactum adjectum sit ante peractum

actum Matrimonium, ne liberi ex hoc matrimonio succedant. Atque hinc plerique in Celebri, & in hac Patria Notissimo Casu Comitissæ Bentheimensis magni nominis viri judicarunt, id matrimonium, quod cum ea iniverat Comes Bentheimensis non fuisse ad morganaticum Contractum. Plebeja quidem fuerat sed ante matrimonium initum ab Imperatore Nobilitata, nec præcesserit uxor Illustris ex qua liberi supererant; sed primum hoc erat matrimonium, neque etiam sinistra manu ducta erat, quod plerumque licet non semper in tali matrimonio fieri solet. Huc spectat totus Tract. Feldmanni de *Impari Matrimonio* vid. etiam Aitzem. *Hist. lib. 48. ad Ann. 1668.*

VII. Quæ pacta, licet Jure Civili non subsistant, cum nulla pactio de futura successione nequidem per instrumenta dotalia eo Jure sit licita. *l. 15. 19. C. de pact.* Tamen moribus multarum gentium recepta, ac approbata sunt. *v. Groenw. ad d. l. 15. Cod. de pact.*

VIII. Præterea valet Pactum Confraternitatis inter Principes, & Familias Illustres, summo Imperio præditas; quodque initur a diversis familiis Illustribus de Provinciis & bonis alterius familiæ extincta illa certa successione lege acquirendis, nec mirum est quod hoc pactum valeat cum tales personæ Il. Civilibus sint solutæ. *v. Strieckium Diff. 8. c. 7.* præterquam quod in Principibus & Illustribus personis omnis sinistra præsumptio vel suspicio captandæ mortis alienæ cesset, & quod finis harum confraternitatum sit publica utilitas & tranquillitas. Faciunt enim ad familiarum splendorem ac incrementum, firmamque inter eos amicitiam stabiliendam, item ad subditorum utilitatem, sc. ut in florenti statu conserventur nec ad ignotum & extraneum Dominum devolvantur. *v. Musc. de Confrat. Thes. 10. Carpz. diff. de confrat. Sax. Hass. cap. 3. Thes. 41. & cap. 6. Thes. 60.* Talia pacta inter Baviaræ Duces, ac Comites Palatinos Rheni, item inter Saxoniarum Duces & Hassiarum Landgrafios, etiamnum custodiuntur.

IX. Dixi inter Familias summo Imperio præditas; nam inter Nobiles & Familias illustres jurisdictione carentes pactum confraternitatis non valide celebratur, cum nullibi tale Privilegium ipsis concessum reperiatur, standum itaque erit juri communi quod talia pacta rejicit, nisi recepta alicujus loci consuetudine pactis successio deferri liceat: nam ubicumque locorum hoc permissum est, ibi etiam privatis pactum confraternitatis indulgendum videtur. *Strick. DISS. 8. num. 11.*

X. Ut autem pactum confraternitatis plenum suum consequatur Effectum, omnino requiri videtur approbatio & consensus Domini feudalis, non quidem ad pacti essentiam; sed ratione bonorum feudalium, quæ vi-

illius.

illius in alienam Familiam transferuntur quod sine consensu Domini fieri non potest, cum nulla Vasalli circa feuda dispositio, aut ordinatio sine Consensu Domini valeat. *lib. 2. Feud. Tit. 52. & 55. Strick. d. loca num. 18.*

C A P U T II.

De Successione Testamentaria.

T H E S I S I.

Quamquam successio Testamentaria longe recentior est quam legitima prius enim sola legitima successio in usu esse coepit, postea vero testamentaria denuo accessit, Solonque primus eam apud Athenienses introduxit Valquius *lib. 1. de success. creat. num. 13.* Attamen successio testamentaria multo fortior est successione legitima, quia quamdiu ex illa speratur haeres, ex hac non admittitur. *l. 89. d. R. J.* Provisio enim hominis facit cessare provisionem legis, *l. ult. Cod. de Pact. Conv.* Et nihil hominibus tam debitum tamque pia concessio est, quam ut ratum sit supremum jam jam efflantis arbitrium. *l. 1. Cod. de Saecof. Eccl.*

II. Ut vero suprema illa voluntas rata esse possit necessario requiritur ut fiat secundum solennitates Jure Civili requisitas, adeo ut si una ex illis deficeret totum Testamentum corruere debeat. *l. 12. Cod. de Testamentis.* Ita ut si appareat aliquem voluisse solenniter in scriptis Testari, ne quidem ut nuncupativum sit valiturum: Clarus §. *Testamentum quaest. 4. num. 2.* secus si non constet de tali testantis animo, & intentione; Clarus *d. l.* Si talis sc. deficiat solennitas quæ in Testamento nuncupativo necessaria non est, ut est subscriptio testatoris & testium, & subsignatio, in qua subscriptione bene notandum est. Quod testator in praesentia testium, ad hoc specialiter rogatorum, & congregatorum, se subscribat vel alium si ipse scribere nesciat, octavum testem requirat, qui ejus nomine subscribat: unde si V. G. Testator ante scripsisset Testamentum, & etiam subscripsisset & postmodum subscribendum testibus daret, Testamentum illud vacillaret, quia testator debet in praesentia testium subscribere, ut in facto se cum aliis Jctis consuluisse testatur Clariss. Dominus Wilt Jctus eximius, Professor Freiburgensis in dictatis suis. *ad Inst. v. §. 3. Inst. de test. ord. & l. 21. Cod. cod.*

III. Et

III. Et hoc in foro exteriori an vero tale testamentum, in quo quædam solennitates omissæ sunt, in foro interiori, sive conscientiæ hæredem ab intestato, cui de voluntate Testatoris constat, non obligat ad restituendam hæreditatem hæredi scripto, & ad legata præstanda gravissima & maxima a DD. solet moveri quæstio. Obligare affirmant Vasquius *de success. creat.* §. 1. num. 24. Fachineus *l. 4. cont. cap. 5.* Zoel. *ad ff. tit. qui test. facere poss. num. 43.* Vinnius *ad Inst. de test. ordinand. pluresque Doct. ab eo citati.* Mihi tamen cum Covarruv. *in cap. 10. extra de Test. num. 18.* placet negativa, quia leges justæ etiam in conscientia locum habent, & inde sicut prodigi Testamentum, a legibus improbatum, in omni foro est nullum, ita id ipsum in casu proposito est asserendum; cum leges personas subditas ad aliter testandum inhabilitaverint, ut qui illud impugnet, in foro Conscientiæ etiam sit securus. Hanc sententiam quoque amplectitur Clarus. *lib. 3. sent. quæst. 90.*

IV. Quod autem diximus successionem Testamentariam præferri successioni legitimæ, hoc quidem verum est in Allodialibus, non vero in Feudalibus, feuda enim non recipiunt ullam ordinationem defuncti *lib. 1. Feud. tit. 8.* Ratio est quia feudum ad res alienas spectat, de quibus testari non possumus, in præjudicium Domini, quod sane hic contingeret cum ipsi invito, alius obtruderetur Vasallus, quod fieri non posse patet ex *lib. 2. feud. tit. 8.* præterquam quod & illis, ad quos feudum ex pacto & providentia devolvi debet, præjudicium fieret, quod & textus feudalibus *lib. 2. tit. 39. in pr.* & ratio naturalis fieri vetat; cum nemini jus quæsitum ipsi invito auferri debeat. Sic etiam successio Regnorum Electioni non subjacentium, aliarumque ditionum superiorem nullum recognoscentium, jure sanguinis defertur, nequaquam Testamento: uti notanter tradit de Regno Hispaniæ Fredericus a Sande ad Consuetudines Feudales Geliæ, ex Ajala aliisque auctoribus Hispanis, ~~& etiam satis confirmatur~~
~~videtur Novissimæ Caroli II. Regis Hispaniæ defuncti Testamentum.~~

V. Et hoc adeo procedit ut Vasallus ne quidem pro anima judicare possit, vel ad alias pias causas disponere. *lib. 2. feud. tit. 9. §. 1.* ubi judicare est legare, quatenus legatum est judicium defuncti, pro anima autem, hoc est ut anima liberetur ex purgatorio. *v. Rosenthal. cap. 7. Concl. 2. num. 7.* Quodque feudi legati vel alio modo per ultimam voluntatem relictæ, ne æstimatio quidem per hæredem Testatoris, in Allodialibus sive is ad quem feudi successio una pertinet, sive alius fuerit, debeat. Ratio est Primo, quia nulla ordinatio de feudo valet. *lib. 1. feud. tit. 8.* & omnis Testamenti factio prohibita est, *lib. 2. feud. tit. 55.* Dispositio itaque

B

quæ

quæ contra ll. feudales fit est ipso jure nulla, *l. 5. Cod. d. ll.* Secundo quia feudorum in ultimis voluntatibus liberum non est commercium, nec tertius sine consensu Domini, feudum possidere potest; at quando legatarius non habet commercium rei legatæ, non debetur æstimatio. *l. 39. §. fin. de leg. 1.* non obstat quod feudum non absolute sit extra commercium sed tunc demum si Dominus dissenserit; nam ratione legatarii, perinde est an res absolute sit extra commercium an isto casu, nec quidquam in contrarium movet, quod heres teneatur præstare factum defuncti, responsio enim peti potest ex primo argumento, neque huc aliquid facit quod rei alienæ legatæ æstimatio debeatur. *§. 4. inst. de legat.* Nam hoc ideo est quia res aliena non est extra commercium vide Rosenthal. *d. loco num. 10.*

VI. Exinde fluit, quod filius etiamsi legitime exheredatus, non excludatur a Bonis Feudalibus; quod probatur primo ex textu Feud. *lib. 1. tit. 8. in pr.* ubi hæc junguntur, quod filii succedant & quod nulla ordinatio Patris valeat. Secundo quia liberi in feudo proprie non succedunt Patri, seu ex beneficio Patris, sed primo acquirenti, qui pacto suo omnibus descendantibus prospexit. *lib. 2. feud. tit. 18.* Tertio quia feuda deferuntur jure sanguinis, quod jus per exhæredationem tolli non potest, huic sententiæ non obstat textus in *lib. 2. tit. 45. R.* textus objectus loquitur de Filio instituto hærede, iste non potest retinere feudum, & repudiare hæreditatem Allodiam, vel vice versa. Nisi ex consensu agnatorum de novo investiatur. *d. lib. 2. tit. 45.* in quo convenit jus feudale cum Jure Civili Romano, quo liberi non possunt retenta sola legitima, a reliqua hereditate abstinere eamque repudiare. *l. 1. 2. 75. & 80. ff. de acquirend. hered.*

VII. Quid si itaque filius institutus a Patre, in Allodialibus, sed exclusus a Feudalibus? & isto casu consultum est filio repudiare hæreditatem Patris Testamentariam; & eam adire ab intestato; quod licet regulariter fieri non possit. *l. 1. ff. si quis omiff. causa Test.* Ex causa tamen iusta fieri potest, *l. 2. Cod. eod.* qualis præcipua est si testator aliquem instituerit, ut institutum a jure jam ipsi quæsito excluderet. Quale exemplum est notabile in *l. 77. §. 31. ff. de Legat. 2.*

VIII. Hæc tamen Regula quod Vasallus de feudo testari non possit, fallit si Dominus, & si feudum sit antiquum, etiam agnati consenserint. Adeo ut si tantum præsentibus, & tacentibus ipsis Testamentum factum sit illud subsistat. vide Strickium in Exam. Juris Feudal. *cap. 14. quæst. 3.*

IX. Mo-

IX. Moribus nostris si quis de feudo testari velit, licentiam ad hoc in Hollandia a Deputatis Ordinum, in hac Provincia a curia implorare debet. *Styl. Curia Art. 32.*

X. Quæ Licentia vulgo Octroy plenissimam quidem de feudis tribuit facultatem, non tamen feudi naturalia, sive ejus naturam tollit, aut alterat. uti male contendit Pet. Bort *Traç. de feudis part. 1. num. 23.* Sed remanet post obtentam illam Licentiam separata & exorbitans ab allodialibus feudi natura: non de jure tantum sed & moribus, adeo ut etiam in universalissima bonorum dispositione, feuda non comprehendantur; neque testandi diploma quidquam operetur nisi ab ipsomet testante sit obtentum, vel de mandato vel ratihabitione ejus constet, prout per facultatem Juridicam Lugduno Batavam Præsidente Mestertio 8. *Martii* 1658. & per Lovaniensem 25 *Augusti* 1666. solenniter resolutum fuit; & jam ante teste prædicto Mestertio a suprema Hollandiæ Curia 24 *Martii* 1646. judicatum, & iterum *ultima Julii* 1647. in causa Adriani van Willigen plurimum Jctorum arbitrio emologatum, & tandem *Anno* 1666. a Curia quæ Hagæ-Comitis residet Brabantia judicatum, & confirmatum in Illustri ac Celebri lite super Dominio & Jurisdictione cum ap- & dependentiis Oploensi, inter Ludolphum a Steenhuyzen Civitatis Graviæ, & Ditionis Cuykanæ Satrapam, Uniti Belgii Equitatus Lutenantium Generalem, ex una parte, & P. M. Parentem meum Guilielmum Henricum a Langen ex altera parte triumphantem.

XI. Cæterum moribus nostris nullo modo requiritur consensus agnatorum, quia agnati apud nos nullum jus censentur habere nisi ultimus possessor mortuus sit absque Testamento. vid. Bort *part. 5. num. 19.* Neque hodie tacita Domini voluntas sufficit, sed Vassallus debet habere litteras patentes sigillo Domini munitas. Bort *part. 2. num. 3.*

XII. Prædicta prohibitio non extendit se etiam ad fructus, quos Vassallus ex re feudali percepit de his enim cum jure allodialium censeantur, & jure pleni Dominii Vassalli sint *arg. §. 37. Inst. de R. D.* Libere etiam de iis disponere potest Schraderius *de feud. lib. 2. part. 9. sect. 3. num. 4.* Bort *part. 5. tit. 2. cap. 1. num. 33.* Multi tamen contendunt fructus ex Principatu seu regali feudo non esse allodiales, sed feudales quia illi fructus constituti sunt ad defensionem Principatus, atque hoc ipsum his annis Comes Palatinus urgebat contra Ducissam de Orleans; quæ lis juxta Pacem Rijsvicensis inter Imperatorem, & Regem Gallia Art. 8. & etiam separato Articulo arbitris eligendis decidenda relicta est.

CAPUT III.

De Successione ab Intestato.

THESIS I.

Vila huc usque breviter successione ex pacto, & Testamento, superest deinceps videre quomodo ea deferatur ab intestato.

II. Cæterum cum jura successionis ab intestato alia veteri, alia novo jure, sint observata; relicto jure antiquo (utpote quod à Justiniano tamquam varium ac perplexum per nov. 118. transformatum ac sublatum est) statim ad jus novum transeo.

III. Successio ergo ab Intestato est *successio legitima qua deficiente Testamentaria* (sive jam nullum testamentum factum sit, sive factum quidem, sed ruptum irritumve factum fuerit, sive illud additione hæredis non fuerit confirmatum *p. inst. de hæred. qua ab int.*) *deferatur illis quibus natura & leges proximum jus succedendi dederunt. l. 7. pr. ff. Bon. lib. l. 7. §. 1. ff. unde lib. §. 6. inst. de pupill. subst. l. 2. ff. pro socio.*

IV. In hac successione præcipue duo sunt observanda, modus, & classes seu ordines succedendi.

V. Modus succedendi vel est in capita, vel in stirpes; in capita est quando hæreditas secundum personarum numerum dividitur, ita ut tot fiant portiones, quot sint personæ, hæc successio toties locum habet quoties succeditur jure proprio, & ex propria persona: in stirpes est quando hæreditas non secundum personarum numerum sed secundum stirpes, unde descendunt dividitur quæ successio fit per repræsentationem. *Repræsentatio est fictio juris qua remotiores succedentes in locum proximioris defuncti accipiunt tantam partem quantam proximior ille habuisset si vixisset. §. 6. & ult. Inst. de hæred. qua ab intest. defer.*

VI. Extenditur hæc repræsentatio in linea descendenti in infinitum ita ut semper remotiores concurrant cum proximioribus. Vetuit enim Imperator in hoc Ordine gradum quæri *Nov. 118. cap. 1.* Nec aliud volunt *§. 7. 16. Inst. de hæred. ... quæ & c. nec l. 17. Cod. de Coll. v.* Virum Amplissimum D. Joann. van Someren, nunc Curix Ultrajectinæ meritissimum Præsidem & incomparabile Decus in *Tract. de Jure repres. cap. 1. num. 3.* In linea collateralis, cum inter Collaterales nulla sit derivatio sanguinis, adeoque

adeoque hæc successio magis Civilis quam naturalis, non habet locum ultra fratrum liberos, & hoc unico tantum in casu, quem infra suo loco videbimus. In linea vero ascendenti omnino cessat: repræsentatio enim non habet locum, nisi in eo, qui ab illo, quem repræsentat, sanguinem trahit, jam autem absurdum esset ut Pater, repræsentaret Filium, quippe ille non genitus ab hoc, sed hic ab illo.

VII. In linea ergo collateralis præter dictum casum & ascendenti proximior semper excludit remotiorem adeoque semper in capita, non vero in stirpes succeditur.

VIII. Idque tam quoad bona Allodialia, quam Feudalia, in his enim jus repræsentationis eodem modo se habet, *lib. 1. feud. lit. 8. Mensing. cent. 3. observ. 94. Strickius Diss. 1. cap. 3. num. 22.* quamquam moribus multarum Regionum, repræsentatio in feudis non est recepta, uti imprimis de feudis Hollandicis, testatur Bort. *part. 5. art. 3.* De Trajectensibus dictus D. van Someren *d. loco num. 3.* de Geldricis Fredericus a Sande *tract. 1. tit. 3. cap. 1. §. 1. num. 11. & sequent.* de aliis Gudelin. *part. 3. cap. 2. num. 14.*

IX. Proximitas autem hic non computatur secundum Jus Can. sed secundum Jus Civile, ita ut quot sint generationes tot sint gradus, & persona generata semper adjiciat gradum *arg. text. feud. lib. 2. tit. 37.* Et hoc non tantum apud eos qui sunt Reformatæ Religionis, sed & apud omnes Romano Catholicos tam in successione Allodiali, quam Feudali v. Bort cum Citatis *part. 5. tit. 3. cap. 5. art. 4.* Proximus vero in jure nostro dicitur ille, quem nemo antecedit, sicuti ille supremus est quem nemo sequitur. *l. 92. ff. de v. s.* quæ proximitas consideratur vel tempore mortis defuncti, cui succeditur; vel tempore testamenti destituti, *arg. §. 7. inst. de hered. quæ ab int.* id est, quo hæres adire hæreditatem detractat; tunc enim defunctus demum fit intestatus. *v. l. 2. §. 5. ff. de suis & legit. hered. & Vinnium ad d. §. 7.*

X. Classes seu ordines succedendi ad 5 reducere lubet, nempe descendentium, ascendentium, collateralium, conjugum, fisci. Priores 3 ordines sunt Juris Civilis, & quidem recentioris, quorum mentionem facit *d. n. 118.* in Præfatione, quartus juris est prætorii, quintus jure superioritatis competit.

XI. Has Classes ordine videbimus, ut primo quid Jure Civili, deinde quid Jure Feudali obtineat, proponamus.

CLASSIS PRIMA.

Primus & potissimus ordo succedendi ab intestato est descendendum eorum sc. qui a nobis progeniti dicuntur. Si defunctus itaque intestatus decedit, tunc ad ejusdem successionem, ante omnes ascendentes, & collaterales, vocantur liberi seu descendentes *d. N. cap. 1. in pr.* Naturalis enim ratio quasi lex quædam tacita liberis parentum hæreditatem adjecit ad debitam successionem eos vocando. *l. 7. ff. de bonis damnat.*

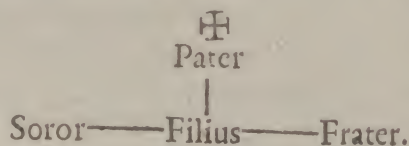
At vero cum omnes liberi non sunt unius generis sed alii legitimi, alii illegitimi, alii legitimati, de his ordine videndum.

CAPUT I.

De successione Legitimorum Allodiali.

Hⁱ sunt vel primi vel ulterioris gradus idque vel in gradu æquali vel inæquali, primi ut si filii & filia soli adsint. De quo sit:

TABULA I.

De successione Liberorum primi & æqualis gradus.*Quomodo mortuo Patre hæreditas inter hos liberos dividenda.*

I. Plures liberi primi gradus succedunt Patri æqualiter, ita ut tot fiant portiones, quot sunt personæ. *Auth. in success. Cod. de suis & leg. lib.* Nihil enim naturalius est quam ut æqualiter liberi æqualiter quoque sint hæredes; & ut jungat æqualis gratia quos junxit æqualiter natura; nec interest: Primo si liberi sint sui, si emancipati, licet enim jure anti-
quo

quo emancipati cum suis non succederent, nisi quod prætor dederit illis bonorum possessionem. §. 9. *Inst. de hered. quæ ab int.* Jure tamen novo hac in parte omni differentia inter suos ac emancipatos sublata, æque admittuntur quam sui. *d. Nov. cap. 1. in fine Auth. in success. Cod. de suis & legit.* Zoel. *ad ff. h. tit.* Vinn. *ad inst. ad d. N. num. 1.* ita ut mirum sit quod ab hac sententia recesserit Cujac. *ad l. 1. ff. de Conjung. cum emancip. lib. & ad d. Nov. 118.*

II. Nec refert secundo an masculi sint, an fœminæ, quippe omnes succedunt æqualiter sine differentia sexus *d. Nov. cap. 1. in pr. & §. seq. de auth. in success.* Cujus rei rationem dat Imp. in *l. 4. Cod. de lib. prat.* quod tales inducentes differentias, quasi naturæ accusatores existant, cur non omnes masculos generavit. Quod tamen fallit in iis locis ubi ex consuetudine recepta viget jus primogenituræ, de quo plura adhuc infra videbimus.

III. Nec refert tertio sintne liberi naturales, & legitimi simul an adoptivi, seu legitimi tantum; quamdiu enim sunt in potestate adoptantis, tamdiu cum naturalibus simulque legitimis ad adoptantis vocantur successionem quin imo etiam suis æquiparantur. §. 1, 2. & 14. *Inst. de hered. quæ ab int. §. 2. Inst. d. adopt. l. cum in adopt. §. sed ne Articulum Cod. eod.* Dixi quamdiu sunt in adoptione si enim emancipentur, tunc quoad Patrem adoptivum extraneorum loco sunt, & Patri suo naturali iterum succedunt. §. 10. *inst. de hered. quæ ab intest.* & *l. 15. §. 2. Cod. de adopt.*

IV. Neque aliud dicendum est de illis qui adhuc in utero existunt, & post mortem Patris demum nascuntur; nam & hi perinde succedunt ac si ante mortem Patris editi essent. §. 2. *versu posthumi quoque & §. 8. inst. de hered. quæ ab intest.* Ratio est quia posthumus quoties de favore ipsius agitur pro jam nato habetur. *l. 7. ff. statu hom.*

V. Quanta vero portio in successione reservanda sit posthumo vide in *l. 3. si pars hered. pet. & in l. 28. §. fin. de ff. de jud.*

VI. Neque deterioris conditionis sunt Clerici & Monachi religionem saltem in communi bonorum capacem ingressi, hi enim parentibus quoque succedunt, *l. 56. §. hoc etiam versu fin vero Cod. de Episcop. & Cler.*

VII. Et quamvis religiosi ob votum paupertatis ex se incapaces sint, bonorum tamen monasterium, in quod sunt ingressi, jus successionis consequitur. *Card. de Lugo de Just. & jure Disput. 3. sect. 5.*

VIII. Cæterum nihil refert utrum Pater an Mater sit mortua licet enim Filii jure antiquo a successione Matris excluderentur eo quod non in illius

illius potestate, adeoque nec sui hæredes; hodie tamen indifferenter admittuntur ad utriusque successionem; nec amplius illa patria potestas, sed cognatio & naturalis causa quæ æque militat in Matre quam in Patre attenditur. *l. 4. ff. ad SCum Tertull.*

M E M B R U M I.

De Successione Feudali.

I. **O**bservanda hic est generalis differentia, inter successionem legitimam Juris Civilis & successionem Juris Feudalis, sc. legitima successio Juris Civilis defertur ex lege & tacita voluntate ultimi defuncti, qui moriens cum aliam voluntatem non exprefferit, tacite intelligitur bona sua proximis reliquisse *vid. Grot. de jure Belli & Pac. l. 2. cap. 7. §. 3. & comment. Viri Ampliff. D. vander Muelen.* Sed successionis Feudalis est specialis ratio quæ venit ex prima constitutione feudi, quod Dominus feudum alicui concedens, intelligitur etiam posteris illius qui ipsum representabunt prospexisse. *lib. 2. feud. tit. 18. & tit. 23. in fine.* itaque succedi videtur non tam ultimo possessori quam illi parenti qui feudum acquisivit. *Gudel. part. 3. cap. 1. num. 7.* In successione ergo feudali ut quis succedere possit requiritur ut a primo acquirente sanguinem trahat per lineam masculinam. *lib. 2. feud. tit. 31.* & ad servitia sit habilis: ita tamen ut non omnis qui a primo acquirente sanguinem ducit, statim succedat, sed etiam requiritur, ut proximus sit ultimo possessori, adeo ut ille qui proximus est ultimo possessori, præferendus sit illi qui proximior esset primo acquirenti; quamvis enim præferendus videatur iste qui proximus est primo acquirenti quia in feudis principium & origo inspicitur, & successio suum respicit stipitem *Bort part. 5. Reg. 5. num. 2.* tamen prior sententia melius in jure fundata, uti apparet ex *lib. 2. feud. tit. 50. vid. Bort d. loco,* ubi hanc quæstionum prolixè tractat.

II. Præterea feudalis successionis basis & fundamentum est investitura; & sine hac nec ad agendum, nec ad defendendum, ullus admittitur nec sine ea ulla possessio feudi acquiritur, adeo ut quamvis quis 30. vel 40. annis rem aliquam feudalem possederit, id ei nec ad fructus perceptos, vel percipiendos, multo minus ad jus præscriptionis firmandum prodesse queat, propter possessionem jure feudali improbatam. *vid. Sande tract. 1. tit. 1. cap. 2. pag. 54. & ibi.* Frecciam atque ita judicatum referunt acta Culemburgensia processus feudalis de anno 1613. inter Guilielmum de

de Montfoort, Dominum de Nicop, Noorden & Vredensteyn P. M. Abavum meum & Theodoretum de Hoeck.

III. Originem & progressum successionis feudalis videre licet in *lib. 1. tit. 1. & 8.*

IV. Cæterum cum feudum aliud sit regale aliud non regale de hoc primo videbimus.

M E M B R U M I I.

De successione Feudali non Regali.

I. Sicuti in Allodialibus plures liberi ejusdem gradus succedunt defuncto æqualiter *v. sup. Clas. I. cap. 1.* ita quoque in feudis obtinet, hoc tantum discrimine quod in allodialibus secundum jus novissimum succedant tam masculi quam foeminae, *Nov. 118. Cap. 1.* In feudis vero tantum succedunt masculi exclusis foeminis. *lib. 2. feud. tit. 26.* Ratio in foeminis est quia necessitas bellorum feuda peperit, bello autem gerendo minus idoneus est foeminarum sexus; præterquam quod non deceat mulieres interesse sedibus & consortiis virorum, quod vix salva verecundia & pudicitia sexus muliebris fieri posse videtur. *v. l. 14. Cod. de contrahenda & com. stip.* Omitto quod Vasallus teneatur se jurejurando obstringere, ad arcana Domini consilia celanda, & non divulganda, *l. 2. feud. tit. 6.* Sed mulieribus nihil est loquacius, nihil imprudentius, nihil levius, unde eleganter Propertius *lib. 2. Eleg. ad Amicam;*

*Non sic incerto mutantur flumine syrtes,
Nec folia hyberno tam tremefacta noto
Quam cito foemineà non constat fadus in ira
Sive ea causa gravis sive ea causa levis.*

II. Et quamvis interdum bellis assuefactæ ut Joanna Durcia Libera-
trix obsidionis Aurelianensis licet quoque sæpe sapientes sint, & constan-
tes, ac consilio minime fragili, rariorem tamen casum Dominus feudum
concedens respexisse non præsumitur. *arg. l. 3, 4, 5. & 6. ff. de ll.*

III. Cæterum hac in parte conveniunt antiqua Lex Romanorum Vo-
conia; de qua vid. Vinnium *ad §. 1. Inst. ad l. Falcidiam*, Gallorum lex
salica, & jus feudale. His enim juribus mulieres a successione exclu-
duntur, quæ jura alienissima sunt a ratione juris Justiniani. *§. 5. inst. de
exhered. liber. l. 4. Cod. de lib. prat. & exh.* quod tamen accipiendum est
C de

de bonis allodialibus; feuda enim tunc temporis nondum erant nota, ac recepta.

IV. Et hoc ita siue ipsa foemina velit succedere siue masculi ex foemina, cum quod foemina non habuit in alios transferre non posset *l. 54. ff. de R. J.* Et infecta radice omne infectum quod ab ea descendit, id quod satis constat ex *l. 2. feud. tit. 11. vers. ad filias*. Si tamen aliter in investitura fuerit conventum, foeminae succedere poterunt. *lib. 1. feud. tit. 8. §. filia & tit. 14. §. ult.* Pacta enim in continenti adjecta dant legem contractui. *l. 7. §. 5. ff. de pact.* Censebiturque facta gratia, ut ea quae verecundia mulieris prohibet, per substitutum perhibeant.

V. Veluti si cum eo tenore feudum datum sit, ut accipientis liberi masculi & foeminae in id succederent. quo tamen casu masculis extantibus foeminae & earum descendentes non succedunt. *lib. 1. feud. tit. 8. & 6.* Ita tamen ut ex veriori sententia masculis deficientibus foeminae iterum admittantur. Nec enim foemina per masculum semel exclusa, manet exclusa uti vult Rosenthal *cap. 7. concl. 44. & Gail. lib. 2. observ. 148. num. 1.* Aliique nam contrarium satis nos docet textus in *lib. 1. tit. 17.* in verbis *non enim patet locus foeminae in feudi successione donec masculus superest ex eo qui primus de hoc feudo fuerit investitus*. Ubi particula *donec* non perpetuo excludit sed temporaliter, & respectu certarum personarum vid. Fred. a Sande *in tract. feud. tit. 2. cap. 3. §. 7. num. 77. & seqq.*

VI. Quod si foemina feudum adepta esset eo tempore, quo nullus extabat masculus, feudum illud foemina saltem ad dies vitae retinebit, quamvis masculus postea nascatur. Ratio est quia foeminae per nativitatem masculi non debet auferri jus semel quassitum. Maxime cum in jure non sit novum ut id quod semel & utiliter & rate est constitutum duret, licet ille casus extiterit a quo negotium non potuisset initium capere. *l. 85. §. 1. ff. de R. J.*

VII. Si tamen masculus in utero fuerit viduae defuncti vassalli, aliud dicendum videtur; nam in acquirendo commodum is qui in utero est pro jam nato habetur. *l. 7. l. 26. ff. de statu hom.*

VIII. Porro sicuti Jure Civili nulla suitatis. & emancipationis, diversitas attenditur. *Nov. 118. cap. 1.* sic etiam non in jure feudali sed emancipati pariter cum suis, ad feudum admittuntur; nam cum jure feudali contrarium dispositum non sit, merito *d. Nov.* standum est. *lib. 2. feud. tit. 1. in fin. pr.* Neque moveor quod per emancipationem filii desinant esse agnati, & mancant cognati. *§. fin. inst. de leg. agn. tut.* qui jure feudali

dali non admittuntur, *lib. 2. feud. tit. 11.* quia illi cognati non admittuntur qui per fœminini sexus personas conjuncti sunt, non qui per masculinam lineam descendunt.

IX. Liberi autem adoptivi in feuda non succedunt *lib. 2. feud. tit. 26. §. adoptivi*: ratio est quia feuda dantur sanguini, adoptio vero jus sanguinis non adfert. *l. 23. ff. de adopt.* Et in jure feudali veritas ipsa inspicitur, non fictio Juris Civilis. v. Strick. *Diff. 1. cap. 3. num. 23.*

X. Sicuti nec Clerici, licet enim de novo feudum acquirere possint. *lib. 2. feud. tit. 40. §. fin.* in feudum tamen constitutum succedere non possunt. *lib. 2. tit. 30 §. 1. Ex hoc* Ex quo textu patet quod Clericus etsi habitum religionis deposuerit tamen in feudum non possit succedere: quod intelligendum de feudo quod tum apertum est cum adhuc erat Clericus, aliud enim est, si Clericus iste legitime Clericatu exutus ad seculum redierit, & postea aperiatur feudum. *arg. text. feud. in lib. 2. feud. tit. 106.*

XI. Nec religiosi vel eorum nomine Monasterium. *lib. 2. tit. 30.* exceptio tamen statuenda videtur in novitio cujus successio manet in suspensio, dum adhuc in novitiatu consistit. Zoel. *de jure feud. cap. 10. num. 8.* Ne sc. præjudicetur libertati probationis.

XII. Nec etiam filii ceu descendentes Vasalli succedunt, si Vasallus ob feloniam feudo sit privatus tunc enim illud ad agnatos devolvitur. vid. Strickium *exam. jur. feud. cap. 23. num. 46.* Quod ita etiam Juris est in Regnis sive ea deferantur jure feudali, sive non, successio enim Regni est vel feudalis, vel saltem ei consimilis; unde Rex aliquis ob in Patrias leges commissa regno privatus, non liberi ejus, sed agnati succedunt: ratio est in repræsentatione quæ locum habet in liberis, non in agnatis; hinc Jacobo II. Britanniarum Regnis se destituente, justissime in regnis ei successit Serenissimus Princeps Auriacus Guilielmus III, cum maxime magnæ Britanniarum Rex, ex Caroli I. majori natu filia nepos, exclusis, & excludendis Jacobi Liberis, ni pacto vel benevolentia, vel speciali placito populi aliter provisum esse dicatur.

M E M B R U M III.

De Successione Feudorum Regalium.

I. **H**ujus vocis significatio in libris feudorum varia ac multiplex est, potissimum autem denotat feuda nobilia & regalia summi Principis auctoritate & beneficio concessa cum dignitate ragali & facultate exercendi

ercendi jura ad Majestatem pertinentia. *lib. 1. feud. tit. 14. in pr. & lib. 2. tit. 34.* quæ significatio est hujus loci.

II. Hæc feuda, qualia sunt Ducatus, Marchiæ, Comitatus, contra naturam omnium feudorum divisionem non recipiunt. Sed primogenito cedunt *lib. 2. f. tit. 55. §. præterea.* idque ne Illustrium Familiarum dignitas in plures diviso feudo ob inopiam rei familiaris obsolescat *vid. Gail. l. 2. obs. 33.* Cui accedit quod regale feudum annexam habeat potestatem. Omnis autem potestas impatiens consortis erit.

III. Quod jus primogenituræ apud Longobardos, sive jure feudali communi, eodem modo ut jure Civili Romano prorsus fuit incognitum. Imperator Fredericus, primus constituit ne hæc feuda dividantur. *d. lib. 2. feud. tit. 55. §. præterea Ducatus.* Ex quo apparet etiam majora ista feuda prius dividua fuisse, ac omne feudum interna sua natura dividi posse: vide Hottomannum *in Disput. de feud. cap. 28.*

IV. Quæ Constitutio Imperatoris Frederici usu fere omnium Populorum est recepta, atque in his ipsis Provinciis adeo invaluit, ut prima feudorum regula sit, quod feuda Hollandica sint individua, quod in iis filiorum maximus natu solus succedat, sive sit nobile sive ignobile regale vel non vide *Neost. de feud. Holl. success. cap. 3. Bort part. 5. reg. 1. num. 1. & sequent. Math. par. 8, n. 38. & n. 48.* ubi quoque addit id etiam obtinere in bonis allodialibus quæ annexam habent Jurisdictionem, Belgice *Heerlijke Goederen.*

V. Et quamquam generalis hæc consuetudo secundum quam feuda sunt individua, summam videatur continere iniquitatem, cum nihil æquitati magis contrarium sit quam illos quos natura æqualiter junxit, inæqualiter tractari, & quod qui differentias inter liberos inducunt videantur bellum naturæ inferre, uti loquitur Imp. *in l. 4. Cod. de lib. prat. vel exhered.* tamen nihil vetat, hanc consuetudinem ab omni iniquitatis labe solutam defendere; nam licet jus naturale omnibus liberis hæreditatem deferat, non tamen absolute præcipit, ut æqualiter omnibus prospiciatur, consequenter non iniquum si aliqui de certa quadam re loco alimentationis, vel appenagii provisi unus solus, & quidem primogenitus qui ceteros ætate & prudentia superat succedat. Unde licet æqualis successio esset juris naturalis attamen quia & jus naturale præcipit regna conservari, causa boni publici prius ob posterius sicuti in usucapione legitime cessaret. *vid. Pet. Gud. in Comm. de jure feud. part. 3. cap. 4. num. 5. Bort part. 5. reg. prima num. 5. & 6.*

VI. Hoc jus primogenituræ non possunt parentes ulla ratione maximo
natu

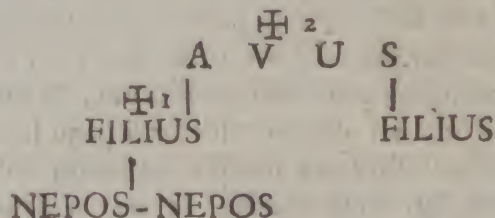
natu reddere deterius, nisi facultatem alienandi feudi habeant; adeo ut primogenitus non teneatur de feudo reliquis liberis præstare legitimam, atque ita in Curia Parisiensi esse judicatum refert Papon docens primogenito jus suum integrum tribui quamvis nulla alia supersint bona, *lib. 21. tit. 5. Arresto 2.* Æquitas tamen suadet ut si nulla alia bona allodialia supersint, unde cæteri liberi se sustentare possint primogenitus certam ipsis portionem pro dignitate familiæ assignet, quæ portio vel in numerata pecunia consistit vel in redditibus certorum prædiorum, & communiter Appenagium dici solet, quod ita dictum videtur a pane sumpto in Latina significatione pro omnibus alimentis aliisque ad vitam sustentandam necessariis. *v. l. 6. ff. de alim. leg.* vide Menag. *in orig. lingua Gallica voce Appenage.*

VII. Ipse vero primogenitus juri suo renunciare potest. *arg. l. pen. Cod. de Pact.* quo facto ipso jure jus primogenituræ ad fratrem proxime sequentem devolvit. Cum repudiatio rem eo reducat ac si nunquam acquisita vel delata fuisse videatur. *arg. l. 1. §. 6. ff. si quid in fraudem pat.* quod etiam procedit primogenito mortuo vel deportato. *Gudel. part. 3. cap. 4. num. 10.*

VIII. Celebris hic moveri solet quæstio quis primogenitus censendus sit an ille qui ante vel qui post adeptum feudum sit natus. Magis illorum sententia mihi arridet, qui jus primogenituræ tribuunt, illi qui revera primogenitus est & per consequens qui ante adeptum feudum est natus. *arg. l. 5. ff. de senat.* Neque obstat quod eo tempore quo filius nascebatur Pater feudum non habuerit, nam acquisitio bonorum non mutat sortem nascentis, neque quo tempore bona acquisita sunt, sed tempore mortis inspicimus qui primogenitus sit *arg. l. 52. ff. de leg. 2.* Idem juris est in duobus Filiis Regis aut Principis quorum alter ante adeptum a Patre Regnum, alter autem postea natus est: nam etiam hic jure primogenituræ gaudet & in successione præferendus est, qui secundum naturæ ordinem primus est editus in lucem. vide Hottomannum *d. loco* & Gro-tium de Jure Belli & Pacis *lib. 2. cap. 7. §. 28. & 29.*

T A B U L A II.

De successione liberorum ulterioris & inæqualis gradus.



An & quomodo prædefuncto Filio Patre Nepotum sub num. I. duo hi nepotes concurrant cum Patris Fratris sive Patruo in successione avi ultimo defuncti.

I. In linea descendenti, non attendi proximitatis gradus sed illos qui remotiores sunt jure repræsentationis locum defuncti parentis occupare supra ostendimus.

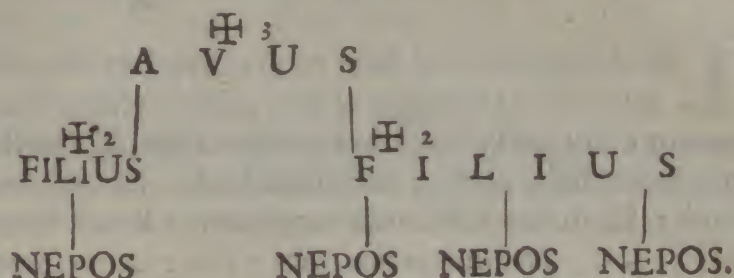
II. Posita ergo hac verissima Regula quilibet facile videt quid hoc in casu sit respondendum, nimirum hos nepotes a patruo non excludi, sed cum eo concurrere jure repræsentationis, in stirpes, ita ut non fiat divisio hæreditatis secundum numerum personarum succedentium, sed secundum stirpes unde descendunt, hæc autem cum tantum una fuerit etiam unam tantum mediam partem detrahunt, alteram patruo relinquunt. *Nov. 118. cap. 1.*

III. Et hoc non tantum obtinet in allodialibus, sed quoque in feudalibus, sc. dividuis seu non regalibus. *lib. 1. feud. tit. 8. & l. 1. t. 14. §. 1.* Nam in feudis regalibus aliter res se habet quippe in quibus si nepos primogeniti concurrat cum patruo suo feudum non dividitur in duas partes, sed totum Nepoti addicitur, adeoque hoc casu nepos natu maximus avo suo solus succedit excluso patruo & fratre suo; utpote qui non modo in locum, sed in jus Patris dicitur succedere, personamque ejus repræsentare, id est veluti præsentem & adhuc viventem sistere. Idem quoque juris est mortuo Rege vel Principe cujus nepos ex primo ejus filio demortuo in successione præfertur Regis Filio natu minori. vid. *Grot. de Jure Belli & Pacis lib. 2. cap. 7. §. 30. & Hottomannum quæst. Illustr. quæst. 3.*

T A-

T A B U L A III.

De successione liberorum ulterioris & equalis gradus.



Quomodo præmortuis Filiis sub num. 1 & 2 avo ultimo defuncto succedant plures, Nepotes unus ex uno filio tres ex altero.

I. **P**lures Nepotes soli ex diversis filiis non succedunt in capita, sed in stirpes, facta divisione secundum personas unde descendunt, ita ut in proposito casu hæreditas non in quatuor partes, sed in duas dividi debeat, quarum unam habebit nepos ex uno Filio, & alteram tres nepotes ex altero Filio. §. 6, 16. *inst. de hered. quæ ab intest. deferunt. l. 2. Cod. de suis & legit. hered. nov. 118. cap. 1.* Quamvis enim hic remotior non excludatur per proximiorē, quippe omnes in æquali gradu, adeoque non tam jure repræsentationis quam jure proprio succedere deberent, tamen postquam semel placuit nepotes in locum sui patris defuncti succedere, non debuit hoc jus ex accidenti aliquo variari. Vinn. *ad §. 6. inst. de hered. quæ ab intest. def.* Et hæc est communis fere omnium Doctorum sententia Strickius *Diss. 1. cap. 2. num. 35.* D. Joann. van Someren *de represent. cap. 1. num. 7.* ubi hoc quoque moribus ubique fere receptum esse testatur. Neque aliud obtinet in feudis cum eo jure repræsentationis eodem modo se habeat ac Jure Civili *v. supra cap. 3.* Adhibita tamen supradicta distinctione inter feuda regalia, & non regalia, nam cum in illis primogenitus semper succedat, ipsiusque Filius jure repræsentationis excludat patrum, sive secundo genitum, multo magis excludet filium ex secundo genito, nam si vinco vincentem te multo magis vincote.

C A-

CAPUT II.

De Successione Illegitimorum.

I. **L**iberi illegitimi vel sunt naturales qui ex concubina nati sunt, vel spurii hoc est vulgo quæsi, sive incerto Patre geniti, vel ex damnato coitu nati, inter hos priores Patri suo existentibus liberis legitimis ab intestato penitus non succedunt. Alendi tamen sunt a Filiis legitimis; secundum substantiæ mensuram a bono viro arbitratam. *nov. 89. cap. 12. §. 6.* quamquam hoc casu a Patre in unam unciam sive duodecimam, partem hæreditatis inter ipsos & illorum Matrem dividendam institui possint. *d. Nov. 89. cap. 12. §. 2. nov. 18. cap. 5.*

II. Deficientibus liberis legitimis si adsint soli ascendentes, cum solis naturalibus, hi cum illis saltem ab intestato succedunt in duas uncias. Quia per hoc nullum præjudicium fit illorum legitimæ. *Molin. de Just. & jure tract. 2. disp. 116. num. 6.* Ex Testamento vero excepta dicta portione legitima tota substantia relinqui potest naturalibus. *Auth. licet cod. de nat. lib. Covarr. de Mat. part. 2. cap. 8. §. 4. num. 20.*

III. Deficientibus & liberis legitimis, & ascendentibus, si adsit sola legitima uxor, licet hæc regulariter marito Jure Civili non succedat: tamen liberos naturales a successione paterna ab intestato excludit, idque in favorem, & honorem matrimonii, & ne ob filios ex illicito coitu natos offendatur uxor *Sneidw. d. loco num. 9.* quo tamen casu Pater liberis naturalibus tantum relinquere potest quantum ipse velit. *l. 2. cod. de nat. lib. Juncta auth. nunc soli.* salva tamen portione uxori vel secundum consuetudinem loci vel dispositionem *auth. præterea Cod. unde vir ex uxor. debita Sneidw. de success. lib. nat. tantum num. 7.*

IV. Si omnes prædicti deficiant, & adsint soli naturales tum ab intestato quidem Patri in sextante sive duabus uncias succedunt, una cum Matre, adhuc vivente non attento numero liberorum, ex testamento vero tota hæreditas ipsis relinqui potest. *nov. 89. cap. 12. §. 3. & 4. auth. licet. Cod. de nat. lib.*

V. Atque hæc ita si Pater tantum unam concubinam loco uxoris domi retentam habuerit, si enim pluribus concubinis se simul immiscuerit, in detestationem effusæ concupiscentiæ, naturales a successione excluduntur. *d. Nov. 89. d. cap. §. 5. d. Nov. 18. cap. 5.* licet & hoc casu alimenta
ut

ut liberis naturalibus præstentur æquitas suadeat. Strickius *DISS.* 1. *cap.* 2. *num.* 46.

VI. Dicta de naturalibus procedunt in successione paterna, respectu enim matris naturales indistincte succedunt sive Mater legitimos liberos habeat sive non, adeo ut æqualiter cum legitimis concurrant. §. 3. *inst. ad SCtum Orph. l. pen. Cod. eod.* Et non tantum Matri sed & omnibus ejus ascendentibus succedunt. *l. 8. ff. unde cogn.* Non solum ab intestato, sed etiam ex Testamento, adeo ut si Mater vel avus maternus eos non instituerit hæredes, vel sine justa causa exhæredaverit, iis competat quærela inofficiosi Testamenti; quæ respectu Patris nullo in casu ipsis competit, quippe qui non cogitur sed tantum cui permittitur instituere. Covar. *part.* 2. *cap.* 8. §. 4. *num.* 24.

VII. Spurii sive vulgo quæsitæ Patri nullo modo succedunt cum Pater eorum sit incertus. §. 4. *inst. de success. cogn.* Matri vero succedunt eodem modo uti naturales; hac tamen differentia quod naturales quoque succedant Matri Illustri; spurii non item nisi deficient liberi legitimi *l. 5. Cod. ad SCtum. Orph.* tum quod in Matre Illustri nominari spurios satis sit injuriosum, satisque acerbum *d. l. 5.* tum ne liberi justæ cum spurii concurrentes macula quadam aspergantur. Strickius *Dissert.* 1. *cap.* 2. *num.* 54.

VIII. Moribus nostris naturales & spurii eodem jure censentur, cum concubinitus non tantum sit illicitus, sed & justæ pœna coercetur. *arg. Nov. Leon. 9.* adeoque tam naturales quam spurii non Patri sed tantum Matri etiam Illustri una cum liberis legitimis succedunt, juxta illud vulgare quod Mater non faciat Bastardos. Leeuwen *Cens. for. lib.* 3. *cap.* 13. *num.* 7. & 8. Vinn. *ad tit. Inst. de SCto Orph. in §. 3.* Ita tamen ut Patri, si demonstrari possit, incumbat alendi necessitas tamquam parentis utriusque commune debitum. Leeuw. *d. loco.*

IX. Liberi incestuosi ac ex damnato coitu nati nihil in odium detestabilis coitus neque per Testamentum, neque ab intestato, a Patre vel a Matre accipere possunt.

X. Hi enim nec naturalium nomine digni nec a parentibus alendi sunt *Nov. 89. cap. 15. Auth. ex complexu Cod. de incest. nupt.*

XI. Jure feudali naturales a feudi successione arcentur *lib. 2. feud. tit. 28. §. naturales.* Et per consequens multo magis spurii, incestuosi ac ex damnato coitu nati. Ratio est quia honeste in Curia Domini comparere nequeunt, est enim Domino paribusque Curia parum honorificum, in suo consortio sive sedalio, esse homines natalibus suis maculatos, at-

D

que

que adeo quasi infames. Sic ut nec ad feudum fœmineum aspirare possint, jus feudale enim in genere semper legitimam nativitatem requirit. Strickius. *Diff. 1. cap. 3. num. 26.*

C A P U T III.

De Successione Legitimorum.

T H E S I S I.

Legitimati sunt qui cum ab initio naturales tantum sunt postea legitimi fiunt, legitimatio enim est actus quo naturales liberi fiunt legitimi idque præcipue duobus modis accidit, per subsequens matrimonium, & per rescriptum Principis; fuit olim & tertius modus sc. per oblationem curiæ, sed cum hic apud nos omnino exoleverit, vid. Gud. *de jure noviss. lib. 1. cap. 16.* Sicco pede eum prætereo.

II. Per subsequens matrimonium de Jure Civili tantum liberi ex concubina (modo libera sit & matrimonium cum ea legibus non sit interdictum) *Nov. 117. cap. 6.* nati legitimisationis capaces sunt §. *fin. Inst. de nupt. l. 5. l. 10. Cod. de nat. lib.*

III. De Jure Canonico autem omnes qui nati sunt ex ea muliere cum qua potuit esse matrimonium? etiam si proles concepta sit ex publica & vaga meretrice Zoef. *ad ff. tit. de concub. num. 6. & 13.* Strickius *DISS. 1. cap. 2. 63.*

IV. Hic tam oritur quæstio utrum satis sit quod tempore nativitatis coitus potuerit esse licitus, an vero præcise exigatur conceptionis tempore conjugium potuisse contrahi inter parentes. Prius probat Covarruvias *d. Matrim. part. 2. cap. 8. §. 2. num. 2. arg. textus in pr. Inst. de ingen.* posterius defendit Zoefius ad *jus can. tit. qui Filii sint legit. per l. 11. ff. de statu hominum & arg. cap. tanta d. t.* in verbis *si autem vir vivente uxore aliam cognoverit & ex ea prolem susceperit licet post mortem uxoris eandem duxerit, nihilominus spurius erit filius.* Quæ sententia mihi verior videtur, nam licet subsequens matrimonium cohonestet copulam fornicariam, non tamen adulterinam, nihil in contrarium movet. *d. text. pr. inst. de ingenuis*, quia loquitur de qualitate libertatis, nam variabilis cum sit Matris status recte illud inspicitur, quod partui utilius, aliud in hac legiti-

legitimatione eo quod huic obftet delictum præcedens odiosum, & detestabile, ex damnato coitu, quod semel perfectum variationem non recipit, ne quidem per pœnitentiam. *l. 65. ff. de furt. Zoef. d. loco.*

V. Nihil vero refert utrum tempore nativitatis fuerit impedimentum sc. per matrimonium utriusque cum altero, sic ut si tantum solo tempore conceptionis potuerit esse matrimonium sufficiat. *Zoef. cit. loco num. 19.*

VI. Quo tempore matrimonium subsequens contrahitur nihil refert, adeo ut si in ipso mortis articulo hoc fiat, legitimatio tamen subsistat. *Strickius diss. 1. cap. 2. num. 62. Zoef. d. loco num. 14. Gail. lib. 2. observ. 141. Rolenthal. de feud. cap. 7. concl. 18. num. 3.*

VII. Sicuti quoque nec hoc refert utrum Dotalia instrumenta accesserunt an non arg. *l. 31. ff. de R. J. l. 4. ff. de fide instrum. l. 10. Cod. de Nupt.*

VIII. Quod tamen ex veriori sententia fallit in nuptiis virorum Illustrium, cum concubina vilioris conditionis, hoc enim in casu ad perfectionem matrimonii & ad effectum legitimationis requiruntur instrumenta nuptialia *v. Nov. 117. cap. 4. & 6.*

IX. Altera legitimationis species est per rescriptum Principis, quæ tunc locum habet, vel quando concubina sit mortua, vel alteri nupta, vel quod matrimonium minus conveniat dignitati viri, *Nov. 74. cap. 1. Nov. 89. cap. 9.*

X. Ad effectum hujus legitimationis requiritur. Imo, ut non adsint alii liberi legitimi, princeps enim non debet minuere jus successionis quod jam liberis legitimis quæsitum est *d. Nov. 89. cap. 9. l. 17. §. 3. ff. de adopt. l. 4. Cod. de emancip. l. 7. Cod. de præcib. imp. offerend.*

XI. Quin vero Princeps ex plenitudine potestatis naturales etiam aliis legitimis exstantibus per rescriptum legitimare possit non est dubitandum cum & ll. sit solutus *l. 31. ff. de ll. & ex causa alicui jus suum auferre possit Zoef. ad ff. tit. de concub. num. 19.*

XII. Secundo requiritur ut liberi si legitimatio ad petitionem Patris fiat, vel ab initio, vel postea, per ratihabitionem consentiant. Legitimatio enim est beneficium vel privilegium liberorum naturalium, quod invitis non obtruditur. *l. 69. ff. de R. J.* Præterea quia liberi naturales per legitimationem rediguntur in Patriam potestatem, adeoque ex hominibus sui juris fiunt filii familias. Iniquum autem esset liberis naturalibus invitis auferre qualitatem & privilegium Patris familias. *v. & Zoef. cit. loco num. 18.*

D 2

XIII. Legi-

XIII. Legitimati per subsequens matrimonium in omnibus legitime natis æquiparantur, tam quoad honores & dignitates quam quoad successionem saltem in Allodialibus per *l. 10. Cod. de nat. lib. §. fin. inst. de nupt.*

XIV. An vero & in Feudalibus non caret controversia; plerique hoc affirmant, moti hac ratione, quod subsequens matrimonium omnia vitia præcedentia purget, & omnem maculam abstergat, ut taliter legitimati per omnia comparentur legitimis, retro trahendo matrimonium subsequens, ad tempus antecedens natiuitatis, ita ut paria sint ab initio esse tale & ad tale postea reduci. *Nov. 74. cap. 1. Contraria tamen sententia satis aperte probatur per textum in lib. 2. feud. tit. 26. §. Naturales. ubi omnes legitimati indistincte excluduntur, ergo & legitimati per subsequens matrimonium. Nec obstat supra dicta ratio tum quia omnis ratio silet ubi textus est apertus; tum quia fictio illa juris retrahendo matrimonium ad tempus natiuitatis in jure Feudali non obtinet. Vultejus de feud. lib. 1. cap. 9. num. 195.*

XV. Mores & praxis ubique fere sequuntur jus civile, adeoque nullam inter legitime natos & legitimatos per subsequens matrimonium admittunt differentiam, tam in Feudis quam in Allodialibus *Bort. part. 5. reg. 7. num. 3. Cum quibus & concordat jus canonicum cap. 6. x. qui filii sint legitimi. vid. Covarr. de matr. part. 2. cap. 8. §. 2. num. 23. & seq.*

XVI. Hic jam nobilis a DD. moveri solet quæstio, an legitimatus, per subsequens matrimonium, succedat in feudo in quo ex recepta consuetudine solus primogenitus succedit. An vero secundo natus ex legitima uxore ante secundum conjugium, adeoque ante legitimationem naturalis; secundo natus in hac specie præferendum esse verius est, quia legitimatione non debet trahi retro in præjudicium alterius. Nec auferre jus alteri quæsitum *Rosenthal de feud. cap. 7. concl. 18. num. 9. Zoef. de jure feud. cap. 11. num. 8. 9. & 10. Gail. lib. 2. observ. 141. num. 1. Bort part. 5. reg. 7. num. 10. Diff. Covarr. part. 2. cap. 8. §. 2. num. 34. & 35.*

XVII. Legitimati per rescriptum Principis licet etiam per omnia comparentur legitimis, deterioris tamen conditionis sunt, quam priores unde cum liberis legitime natis non succedunt, sed ab his excluduntur, *Nov. 89. cap. 11. §. 1. Nisi liberi legitime nati post legitimationem deum supervenerint, tunc enim ipsis per legitimationem jus successionis quæsitam, per subsequentem natiuitatem legitimarum prolium non est auferendum Strick. diff. 1. cap. 2. num. 72. Gail. lib. 2. observ. 142. num. 5.*

XVIII. Vel nisi ipsi in legitimationem consenserint.

XIX.

XIX. Vel nisi a Principe legitimatio sit facta cum clausula *non obstante* quod Principem ex plenitudine potestatis facere posse jam supra dictum est *v. Gail. lib. 2. observ. 142. num. 11. & 8.* adeo ut etiamsi per talem legitimationem legitima liberorum legitimorum minueretur. Num legitimam qua sc. legitima non qua alimenta necessaria continet, non tantum a Principe minui, sed etiam tolli posse non pauci contendunt. Et quamquam me non lateat hanc valde difficilem, & disputabilem esse questionem, tamen pro affirmantibus in arenam descendere non vereor. vid. *Zoesl. ad tit. de inoff. test. num. 109. & sequentib. Gail. lib. 2. cap. 22. Covarruv. de mat. part. 2. cap. 8. §. 6. num. 5. Strickius Diff. 1. cap. 1. num. 9. usque ad num. 14.*

XX. Jure Feudali legitimated per rescriptum Principis non succedunt, cum omnes legitimated a feudi successione arceantur, *l. 2. feud. tit. 26. §. naturales.* Nisi Princeps ad petitionem patris naturalem filium ita legitimated, ut in feudo quoque succedere possit, quod Principem (si feudum sit novum & simul sit Dominus feudi) facere posse non est dubitandum, cum sibi tantummodo præjudicet, si vero feudum sit antiquum verior est eorum sententia qui negant Principem sine consensu agnatorum filium illegitimum ita legitimare posse, ut in tali feudo succedat, quia agnati hic succedunt ex pacto primi acquirentis. Jam vero jus ex contractu quæsitum ab altero auferri non potest, ne quidem a Principe, quia Princeps non est solutus jure naturali adeoque nec alios solvere potest jure naturali. *v. l. 3. Cod. de resc. vend. & l. 16. Cod. de transact. Fidem autem pacto datam servare est juris naturalis l. 84. §. 1. ff. de R. J. & l. 2. ff. de pact. v. Strickium diff. 1. cap. 3. num. 30. Diss. Bort part. 5. reg. 7. num. 18. pluresque alii.*

CLASSIS II.

De successione Ascendentium.

Hunc ordinem sive classem subeunt parentes ii sc. a quibus vitam sanguinemque trahimus, sub quorum appellatione continentur omnes ex linea ascendenti provenientes, *arg. l. 4. §. 2. ff. de in jus vocand.* Horum tot sunt species quot liberorum, cum Correlativorum eadem sit ratio atque natura. *Everhard. in Topicis loco 20. num. 3. & sequenti.* Non

tamen eadem ratione liberorum hæreditas defertur parentibus, sicuti parentum liberis, si quidem non debeant filii opes quærere parentibus sed potius parentes filiis *ad Corinth. 12. versu 14. cap. 6. X. de censibus.* Unde ordine mortalitatis turbato *l. 15. ff. de inoff. test.* ratione pietatis & commiserationis parentes ad successionem vocantur, *l. 7. §. 1. ff. si tab. test. nullæ exstabunt.* Et hoc non aliter nisi deficientibus omnibus defuncti descendantibus. Hinc licet pater defuncti & ejusdem filius sint in æquali gradu, tamen filius illi præfertur, toties enim proximitas gradus est attendenda, quoties personæ successuræ sunt ejusdem lineæ, si vero diversæ lineæ, linearum prior, post graduum habenda ratio *Strick dissert. 2. cap. 1. num. 4.*

CAPUT PRIMUM.

De successione parentum legitimorum.

Parentes sive ascendentes secundum distinctionem Imperatoris vel soli sunt, vel cum iis existunt fratres, & sorores utrimque juncti, quando soli parentes existunt vel in pari gradu sunt, vel in dispari. In pari gradu vel ulterioris gradus sunt vel primi de quo

TABULA PRIM A.

De successione parentum primi gradus.

PATER—MATER
|
FILIUS

Quomodo hic Pater & Mater superstites succedant filio sine liberis defuncto.

I. Primi gradus sunt Pater & Mater qui ambo ad hæreditatem filii vel filię æqualiter vocantur, sive emancipati, illi sint, sive in potestate constituti, non tantum in castrensi peculio, vel quasi castrensi, sed etiam in omnibus aliis bonis nulla habita ratione bonorum profectitiorum,

rum, seu adventitiorum, per *cap. 2. d. Nov. 118. & auth. defuncto Cod. ad SCtum Tertullianum*. In peculium tamen profectitium proprie dictum sc. cujus & proprietas & ususfructus patris manserit Mater non succedit, sed tantum Pater & hoc non jure successionis sed ut suum repetit, nam cum vivo filio pleno jure pertineat ad patrem multo magis pertinebit post mortem.

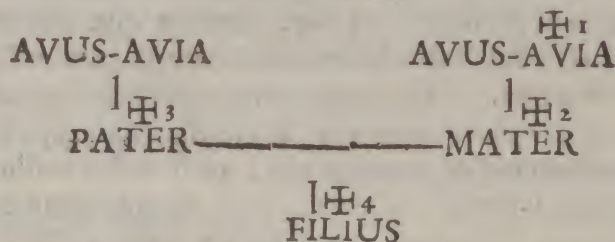
II. Hic jam summopere a DD. controversatur an non diversitas bonorum sit attendenda, sc. quando filio vivo, quædam donata sunt a matre, avunculo, aut matertera, quædam a patre patruo, aut amita, quo casu ad patrem pertinere aliqui volunt res quæ ab ipso vel aliis ex linea paterna sive agnatis ad filium pervenerunt, materna autem vel materni generis bona ad matrem revocari; ea vero demum quæ aliunde, quam ab agnatis aut cognatis defuncti obvenerunt ex æquis portionibus dividi inter Patrem & Matrem. Hanc sententiam defendit Bartholus in *Consilio 18. num. 4. & Consilio 216. num. 4.* Bartholum deinceps secuti sunt plurimi magnæ auctoritatis & nominis viri, ut si auctoritatibus certandum sit, ejus sententia superior aut certe par sit futura, quod & fatentur illi qui eam improbant. *Mensing. cent. 6. obs. 55. num. 4. Cov. de success. ab int. num. 3.*

III. Verum enimvero hæc ipsa frequentissima Bartoli aliorumque sententia directe contrariatur constitutioni *Imp. in d. Nov. 118. cap. 2.* ubi Justinianus non tantum hujus distinctionis bonorum faciendæ mentionem omnino nullam facit, sed etiam verbis utitur talibus, quæ eam aversentur & elidant. *Si, inquit, plurimi ascendentium vivunt, hos praponi jubemus qui proximi gradu reperiuntur, masculos & fœminas sive paterni sive materni sint. Si autem eundem habeant gradum ex æquo inter eos hæreditas dividatur, ut medietatem quidam accipiant omnes a Patre ascendentes, quanticumque fuerint, medietatem vero reliquam a matre ascendentes quanticumque eos inveniri contigerit.* Quo loco non modo nullam distinctionem bonorum præcipi videmus quod tamen alias sine vitio omitti non potuisset a legislatore sed etiam verbis hæreditatis ex æquo dividendæ & semissis ad hos semissis ad illos transferendi, intelligimus totum defuncti patrimonium sive bonorum universitatem, (hæc enim hæreditatis verbo significatur. *l. 24. ff. de V. S. l. 62. ff. de R. 7.* nec ex diversitate originis sive ob diversam acquisitionis originem distinctæ diversæque hæreditates existunt. *l. 10. §. 2. ff. de vulg. & Pupill. subst.*) ex æquo inter parentes dividendam esse, non divideretur autem hæreditas ex æquo, si prius bonorum distinctio faciendæ & paterna paternis, materna maternis (quæ sæpe

laepe summe imparia sunt) deferenda essent, ac tum demum in reliquo quod non hæreditas, sed Hæreditatis pars est divisio ex æquo facienda foret vid. Mensing. d. loco. Vasquium de success. resolut. tom. 3. lib. 2. §. 13. num. 11. Vinn. in select. quest. cap. 31.

T A B U L A I I.

*De successione ascendentium ulterioris & æqualis
gradus sed diversæ lineæ.*



Quomodo hic præmortua avia sub num. 1. Matre sub num. 2. Patre sub num. 3. ultimo defuncto filio sive nepoti sub num. 4. succedant avus & avia ex linea paterna est avus ex linea materna.

Deficientibus parentibus primi gradus admittuntur ulterioris gradus, qui si ejusdem lineæ & gradus sint æqualiter succedunt in capita; si vero sint diversæ lineæ, sed æqualis gradus, bona dividuntur in lineas, ita ut unum semissem accipiant paterni generis ascendentes, reliquum vero semissem ascendentes materni generis, quancumque in alterutra linea fuerint, sic ut hic solus avus ex linea materna tantum capiat quantum avus & avia ex linea paterna conjunctim *Nov. 118. cap. 2. versu si autem.*

T A B U.

T A B U L A I I I.

De successione Parentum inæqualis gradus.

AVUS——AVIA

|
⊕¹
PATER——MATER

|
⊕²
FILIUS

*Quomodo hic mortuo Patre sub num. 1. ultimo defuncto filio sub num. 2. superstes Mater & Avus avia-
que ex linea paterna succedant.*

Quando parentes existunt in dispari gradu tunc proximior in gradu semper excludit remotiorem *d. cap. 2. v. si plurimi.* sic ut Mater quæ ratione filii est in primo gradu excludat avum & aviam qui sunt in secundo, hi enim non possunt intrare in locum Patris tamquam sui filii per jus representationis, cum illud in hoc ordine propter absurdum & impossibile non admittatur. *vid. sup. cap. 3.*

T A B U L A I V.

De successione ascendentium primi gradus cum defuncti Fratres germano germanique filio.

PATER——MATER

FRATER GERM——FILIUS——FRATER GERM.

|
FILIUS——FILIUS

E

Quo-

Quomodo in successione filii ultimo defuncti sub num. 2. concurrant Pater & Mater, defuncti frater germanus, & fratris germani defuncti sub num. 1. Filii.

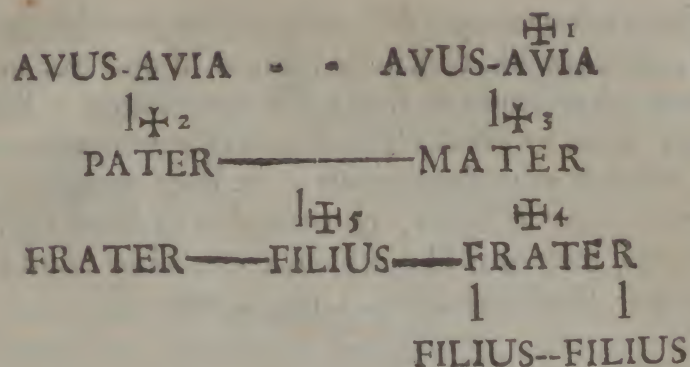
I. Si una cum parentibus concurrant Fratres aut sorores utrimque defuncto conjuncti, successio fit æqualiter in capita, adeoque tot fiunt hæreditatis partes, quot sunt personæ succedentes. *d. cap. 2. vers. si vero* sive personæ concurrentes sint masculi, sive fœminæ, sive emancipati sive sui, ita quidem ut etsi frater succedens sit in potestate ascendentis, attamen quoad suam partem velut in peculio adventitio, Patri non acquiratur ususfructus *d. cap. 2.* Ratio est quia satis prospectum est, patri quod (cum jure antiquo in totum a Fratre defuncti excluderetur, *l. fin. comm. de success.*) jam simul cum eo in proprietate succedat: adeoque non nimium gravandi sunt Fratres.

II. Neque tantum Fratres & sorores, sed etiam Fratrum & sororum Germanorum liberi, (exclusis tamen nepotibus ad quos in linea collateralis jus repræsentationis non extenditur) cum ascendentibus patruo vel avunculo suo in stirpes succedunt, idque ex prædicto jure repræsentationis, tantum detrahentes quantum detraxisset eorum Pater vel Mater si vixisset *N. 127. cap. 1.* sive jam præter fratrum filios etiam fratres supersint, sive fratrum filii soli cum ascendentibus concurrant; cum Imperator in *d. Nov. 127.* se non fundet in concursu fratrum sed in jure repræsentationis fratrum filiis specialiter ibi concessio ut locum Patris occuparent. Strickius *Diff. 1. cap. 1. num. 31.* D. Joan. van Someren *de Repræsent. cap. 2. num. 4.* Sande *lib. 4. tit. 8. definit. 5.* *Diff. Zoes. ad ff. lib. 38. tit. 16. num. 29. Aliique.* His præmissis facile apparet quid in proposito casu sit respondendum, nimirum fratrem simul cum Patre & in capita, liberos vero fratris defuncti in stirpes, ad successionem mortui fratris admittendos esse. Sic ut hæreditas dividatur in 4 partes, quarum unam accipiet Pater, alteram Mater, tertiam Frater, quartam duo ex Fratre filii.

T A B U L A V.

De successione ascendentium ulterioris gradus diversi numeri & lineæ & collateralium primi & ulterioris gradus simul.

AVUS



Quomodo hic præmortua avia sub num. 1. Patre sub num. 2. Matre sub num. 3. Fratre sub num. 4. & filio ultimo defuncto de cujus hæreditate quæritur sub num. 5. succedant avus & avia ex linea paterna & solus avus ex linea Materna & ultimi defuncti frater & Fratrum Filii.

Non tantum cum solo Patre & Matre, Fratres, Fratrumque Filii admittuntur, sed ascendentes in infinitum cum defuncti fratribus in capita, in stirpes vero cum eorum Filiis succedunt; non quidem propter proximitatem gradus, sed propter prærogativam juris, qua indistincte omnes ascendentes admittuntur cum fratribus fratrumque filijs. *d. Nov. 118. cap. 2. & d. Nov. 127. cap. 1.* Male hac in parte dissentit Zoef. qui Fratres & Fratrum filios tantum cum Patre Matreque, non cum ulterioribus ascendentibus admitti contendit; sic ut defuncti frater excluderet avum proavum & reliquos ascendentes, proavus vero reliquique ascendentes excluderent fratrum filios, sed hæc sententia omnino refragatur *d. N. N.* in quibus fratres & fratrum filii cum ascendentibus vocantur. Jam autem injustum foret ascendentium appellationem in *d. N. N.* ad solos parentes primi gradus restringere. Cui minime obstat quod & in ipsa novella 118. *cap. 2.* ascendentium illorum qui proximi gradu sunt, mentio fiat, nam hoc in avo & proavo & cæteris ascendentibus verum est si nemo antecedit. *l. 92. ff. de V. S. Sneidw. de secundo ord. succed. num. 26. & seqq.* Quid jam in proposito casu sit respondendum videamus; dictum est in Tabula secunda hæreditatem in duas lineas dividendam esse, si adsint ascendentes utriusque lineæ sc. Paternæ & Maternæ, adeo ut hic solus avus ex linea materna tantum accepturus esset, quam avus & avia ex linea paterna, cum vero hic non solum adsint ascendentes

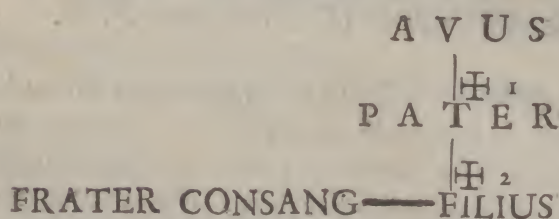
E 2

sed

sed etiam fratres fratrumque filii talis divisio hæreditatis commode fieri non potest, adeoque hic concursus fratrum id operetur ut in capita succedant omnes, ascendentes & frater, filii vero fratris in stirpes per repræsentationem; sic ut in effectu hæreditas dividatur in quinque partes, quarum unam habebit avus alteram avia, ex linea paterna, tertiam avus ex linea materna, quartam frater, quintam duo ex fratre filii. Atque ita ex persona alterius, interdum id quispiam consequitur quod ex persona propria non habet. Strickius *disert.* 2. cap. 1. num. 28.

T A B U L A VI.

*De Successione Ascendentium cum Collateralibus
unius vinculi.*



*Quomodo præmortuo Patre sub num. 1. succedant avus &
frater consanguineus filio sub num. 2.*

I. **Q**uod dictum est fratres fratrumque filii, ad successionem fratris defuncti cum ascendentibus concurrere, verum est, si sint Germani Germanorumque Filii, non vero si ex uno latere tantum conjuncti sunt, hi enim ab ascendentibus omnino excluduntur, Sncidw. de secundo ordine succedendi num. 30. & 31. quod quidem ex nov. 118. cap. 2. extra omne dubium est, si & Avus Paternus & Maternus simul concurrant, quia ab altero ascendente semper alter frater excluditur, uterinus quidem ab avo Paterno, consanguineus vero ab avo Materno; videtur tamen si avus Paternus solus adsit, consanguineus propterea ab eo non excludi, quia avus Paternus nihil habet quod fratri consanguineo ab eodem patre quo defunctus est: nato objiciat, maxime quod defunctus alterius vinculi non faciat fratrem remotiorem, quam si utroque vinculo fungeretur: atque hanc æquitatis rationem sequitur jus consuetudi-

rudinarium Hollandiæ introductum *Polit. ord. ann. 1599. art. 3.* secundum quam hic consanguineus ab avo Paterno non excluditur. De jure civili autem nihilominus hoc dubio non obstante, propter defectum duplicitalis in proposito casu consanguineus ab avo Paterno excluditur, vid. Sneider. *d. loco Fach. lib. 6. cap. 8.* & hæc est communis Doct. sent.

II. Hucusque de successione ascendentium juris civilis, jure feudali ascendentes non admittuntur cum successione feudi talis sit natura quod ascendentes non succedant *l. 2. feud. tit. 50.* Ratio est quod is qui feudum accepit sibi & liberis suis, non autem parentibus, censeatur velle prospicere & accipiens illis benefacere. Strickius *differt. 2. cap. 2. §. 1.* præterquam quod feuda concedantur ob servitia militaria, ad quæ præstanda liberi indies magis idonei parentes vero minus idonei redduntur, & proinde in concessione non censentur comprehensi, idque etiam moribus observari verum est per ea quæ habet Bort *part. 5. t. 3. c. 3. num. 1.*

III. Cæterum nulla est regula tam constanter tradita, quæ suas non patiat exceptiones: Non enim patri deneganda filii sine liberis defuncti successio in feudo si ipse in gratiam ejus prius id refutaverit, vel si ipsi in investitura specialiter sit prospectum, vel si feudum mere sit hæreditarium has & alias exceptiones vide apud Strickium *d. loco num. 2. & seq.* Illud vero controvertitur an eo casu ubi pater ad successionem feudi admittitur fratres cum eo concurrant? Ludwel in Synopsi sua feud. pag. 207. putat hic esse recurrendum ad jus civile quo pater cum fratre defuncti admittitur *nov. 118. cap. 1. & auth. defuncto Cod. ad SCtum Tertull.* Rectius Strickius *cit. loco num. 7.* distinguit an feudum sit hæreditarium vel non ut illo casu fratres admittantur, non vero hoc.

C A P U T II.

De successione parentum illegitimorum.

T H E S I S I.

In horum successione non est diu laborandum, quia successio parentum naturalium & illegitimorum eodem modo se habet ut de successione talium liberorum dictum est. *vid. nov. 89. cap. 13.*

II. Hinc uti liberi naturales existentibus liberis legitimis, vel legitima uxore a successione patris arcentur, sic quoque pater a successione liberorum naturalium liberos legitimos, vel legitimam uxorem relinquentium.

Hinc uti liberi naturales non existentibus aliis liberis legitimis vel legitima uxore succedunt in sextantem, sic eodem quoque modo pater iis in sextantem succedit: Hinc uti liberi naturales & spurii, semper succedunt matri & maternis ascendentibus, sic quoque mater & maternæ lineæ ascendentes iis semper succedunt.

III. Et sicuti spurii patri quia est incertus vel saltem sine dedecore demonstrari non potest, non succedunt, sic quoque pater ipsis non succedit.

IV. Et sicuti se onus alendi habet respectu parentum circa liberos, sic quoque respectu liberorum se habet circa parentes. *v. d. n. 89. cap. 13.*

V. Quid de parentibus incestuosis sit dicendum ex dictis jam satis apparet. Illud adhuc superest ut inquiramus quid juris sit, si cum ascendentibus Patre & Matre concurrant collaterales, sc. fratres naturales eorumque filii in successione filii naturalis: Certum est patrem hoc casu non plus capere posse quam sextantem cum ultra illam nunquam admittatur; quæritur autem quomodo illa reliqua hæreditas sit dividenda inter matrem & reliquos defuncti fratres? Strickius *disert. 2. cap. 1. num. 46.* putat fratres hic non esse admittendos, sed solam matrem hereditatem debere consequi eo quod per *nov. 118. cap. 2.* tantum fratres Germani cum ascendentibus ad fratris defuncti hæreditatem aspirare possint, fratres vero naturales tantum matrem sequuntur, & sic habentur pro uterinis, & uno vinculo junctis. Eo tamen non obstante verius est fratres hos naturales cum matre in capita concurrere, ad successionem fratris naturalis defuncti, nam licet horum pater quoad effectum civilem velut illegitimus non agnoscitur, interim tamen eum agnoscit natura, secundum quam duplicitas illa vinculi in relatione fratris naturalis, ad fratrem naturalem negari nequit, adeoque neque deneganda successio, quippe quæ non tam ex vinculo civili quam naturali necessitudine ex jure sanguinis defertur, unde licet frater naturalis habeatur pro uterino, est tamen in re ipsa Germanus.

C L A S S I S III.

De successione collateralium.

- I. **N**on exstantibus descendentibus & ascendentibus admittuntur collaterales ita dicti quod alter ab altero sanguinem non trahat, sed quod

quod e latere sibi invicem opponantur & tandem in uno stipite concurrant. Strickius *dissert.* 3. *cap.* 1. *num.* 1. Non quidem uti multi volunt usque ad 10 gradum tantum, sed infinitum; patet enim hoc primo ex ipsa *nov.* 118. *cap.* 3. §. 1. ubi Imperator deficientibus fratribus eorumque filiis omnes a latere cognatos ad successionem vocat nulla distinctione adhibita an infra vel ultra 10 gradum sint, secundo manifeste id apparet ex §. 3. *inst. de legit. agnat. success.* ubi Justinianus tradit jure agnationis hæreditatem capi ultro citroque etiamsi longissimo gradu sint v. & §. ult. *inst. de serv. cogn.* & l. 2. §. ult. *ff. de suis & legit. hered.*

II. Et hoc tam respectu bonorum allodialium quam feudalium l. 1. *feud. tit.* 1. §. 4. *lib.* 2. *tit.* 31. Licet enim jure feudali proprie & accurate loquendo nulla collateralium successio est, si quidem frater fratri (qui feudum acquisivit & sine hærede masculo decesserit) non succedat, sed feudum ad Dominum revertatur. l. 1. *feud. tit.* 14. §. *fin.* *lib.* 2. *feud. tit.* 11.

III. Etiamsi idem feudum una eademque investitura simul acquisiverint *lib.* 1. *feud. tit.* 8. & l. 2. *tit.* 12. §. *fin.* Nam simultanea investitura jus succedendi per se non tribuit. Cum quivis censeatur pro medietate feudum acquisivisse, consequenter facta divisione unus in alterius medietate nihil juris retinet. Rosenthal *de feud. cap.* 7. *conclus.* 58. *num.* 4.

IV. In feudo tamen antiquo collaterales a primo acquirente sanguinem trahentes succedunt. Quamquam & hoc casu potius succedant primo acquirenti tamquam descendentes, quam ultimo defuncto tamquam collaterales. *vide Hottom. de feud. disp. cap.* 19.

V. Inter collaterales primarium locum obtinent fratres & sorores qui vel duplici vinculo juncti sunt, & vocantur Germani, quique ex eodem Patre & Matre geniti sunt; vel uno vinculo, qui si habuerunt eundem patrem, sed diversam matrem, vocantur consanguinei, si vero eandem matrem, sed diversum patrem, dicuntur uterini.

VI. Sicuti autem parentes & liberi vel sunt legitimi, vel illegitimi, sic quoque eodem modo se habent fratres sororesque.

C A P U T P R I M U M.

De successione fratrum sororumque legitimorum duplicis, & unius vinculi.

TABU-

TABULA PRIMA.

†
CONSANGUINEUS-GERMANUS GERMANUS-GERMANA.

*Quomodo hic consanguineus. Germanus Germanaque fratri
Germano defuncto cruce signato succedant.*

I. **F**ratres & sorores utrimque conjuncti sive sint legitimi & naturales simul, sive legitimati per subsequens matrimonium exclusis non tantum omnibus aliis collateralibus, sed etiam fratribus & sororibus ex uno tantum latere conjunctis defuncto fratri vel sorori in omnibus bonis tam Paternis quam Maternis vel aliunde quæsitis æqualiter sive in capita succedunt tot portionibus constitutis quot fratres sororesve fuerint, quod ipsum & gradus & conjunctionis æqualitas exigit. Ratio vero cur primo loco vocentur, adfertur ab ipso Imperatore *in nov. 118. cap. 3.* quia hi vocantur cum ascendentibus si adsint ergo merito iis deficientibus vocabuntur primo loco, sic ut in hoc casu frater & soror excluso consanguineo in allodialibus soli succedant.

II. Dixi in allodialibus nam in feudalibus frater utrimque conjunctus non excludit fratrem consanguineum, sed bene uterinum. Quare hic consanguineus exclusa sorore germana (fœmina enim feudi incapax est) simul cum Germano in feudo succedit, Gail. *lib. 2. observ. 151.* Rosenthal. *de feud. cap. 7. conclus. 57.* In feudis enim sola agnatio spectatur, & an quis a primo acquirente sanguinem trahat, hoc vero æque in consanguineo ac in Germano obtinet. Strick. *Dissert. 5. cap. 2. num. 8.*

III. Quod si vero feudum sit fœmineum a communi Matre quæsitum, cum hoc casu Germanus & uterinus æqualiter a prima acquirente sanguinem trahant, nihil est quod uterinum a talis feudi successione arcere potest, sic ut frater uterinus in tali casu non tantum cum Germano concurrat, sed & si solus sit consanguineum excludat, quia tunc solum vinculum paternum est impertinens adeoque tantum consideratur vinculum sanguinis materni. Rosenthal *cit. loco num. 4.* Strickius *d. loco num. 7. vide Bort part. 8. axiom. 3. per totum.*

IV. Id autem bene notandum est, quod ubicumque de fratris in feudi successione loquar id de feudo antiquo intelligi velim, cum in feudo novo a fratre acquisito collaterales non admittantur *vid. in pr. hujus Class. nisi*

nisi speciali pacto in investitura ipsis sit prospectum. *lib. 1. feud. tit. 1. vers. sin autem & tit. 8. in fine & tit. 20. l. 2. feud. tit. 12. in pr. lib. 2. feud. tit. 18. lib. 1. feud. tit. 14. §. 2. lib. 4. tit. 90.*

T A B U L A I I.

De successione Fratris Germ. cum defuncti Germani Fratris Filiis.

†^2
 FRATER GERM:-FRATER GERM:-FRATER GERM.
 |
 FILIUS-FIL.

*An & quomodo præmortuo duorum Filiorum Patre sub num. 1.
 Patruo sub num. 2. prædicti filii cum altero
 Patruo in successione concurrant.*

I. **C**um fratribus sororibusque Germanis simul admittuntur fratrum sororumque prius defunctorum filii, vel filiae, *Nov. 118. cap. 3. & auth. cessante. Cod. de legit. hered.* Idque ex jure repræsentationis tantum ex hæreditate detrahentes quantum detraxisset Pater si vixisset, surrogatum enim merito induit naturam ejus in cujus locum surrogatum est; quod singulare Privilegium in linea collateralis solis fratrum vel sororum filiis concessum est, in aliis enim collateralibus sola proximitas spectatur, & proximior semper excludit remotiorem.

II. Inter Jus Civile & Feudale hac in parte nulla est differentia uti videre est *ex lib. 2. feud. tit. 11. §. his vero.* Neque admittimus quorundam inter feudum simpliciter hæreditarium, vel mixtum, & inter feudum proprium sive ex pacto & providentia distinctionem quasi vero fratrum filii cum hiis suis concurrerent in feudo simpliciter hæreditario vel mixto, non vero in feudo ex pacto & providentia; textus enim feudalis generaliter loquitur. Neque obstat quod in feudo ex pacto & providentia non succedatur jure hæreditario, sed ex proximitate & jure sanguinis, & per consequens frater tamquam proximior, fratris filium excludere debeat; nam hoc quidem locum habet in cæteris agnatis remotioribus, in quibus cessat jus repræsentationis, non autem in fratrum filiis, qui non succedunt

F

dunt

dunt ex sua persona, sed Patris cuius locum repræsentant Strickius *Dissert.*
3. cap. 2. num. 4.

T A B U L A I I I.

De successione consanguinei cum filio fratris Germani.

CONSANGUINEUS-GERM: ^{†²} - GERM: ^{†¹}

|
FILIUS

*Quomodo præmortuo Fratre Germano sub num. 1. succedat
consanguineus cum prædicti Germani Filio Fratri
Germano ultimo defuncto sub num. 2.*

L icet hic frater consanguineus sit gradu proximior quippe in secundo;
fratris vero Germani filius in tertio, tamen ille per hunc excluditur
idque per jus repræsentationis, transeundo in locum sui Patris: sicuti ergo
ille si vixisset propter duplex vinculum exclusisset consanguineum, ita
quoque ipsius filius qui jam propter fictionem juris ejusdem cuius Pater est
gradus, idemque jus habere censetur *d. cap. 3. d. auth. cessante Cod. de le-
git. hered.* Et hoc ita in allodialibus; in feudalibus vero cum frater
consanguineus ne ab ipso quidem Fratre Germano excludatur multo mi-
nus excludetur ab ejus Filio.

T A B U L A I V.

*De Successione Filii ex Fratre & Patruï defuncti
Filii de cujus hereditate quæritur.*

FRATER — PATER ^{†²}

| ^{†³} ^{†¹}
FILIUS — FRATER

|
FILIUS

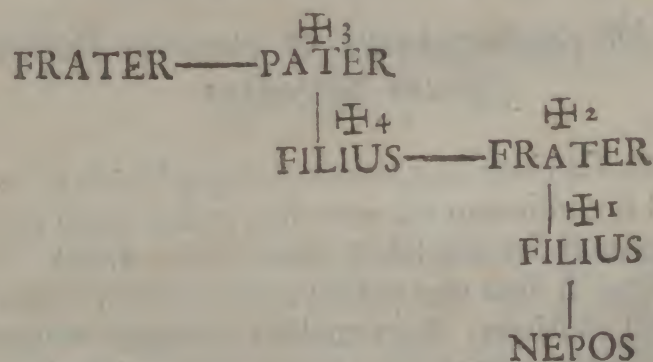
Quando

*Quando premortuo fratre sub num. 1. Patre sub num. 2.
Filius sub num. 3. reliquit post se fratris filium
& patrum quomodo succedant?*

Et si patruus & fratrum filii sint in eodem nimirum tertio gradu tamen filius ex fratre excludit defuncti patrum idque per jus repræsentationis per quod intrat in locum sui patris; sicuti ergo pater exclusisset si vixisset, sic etiam ille cum eodem jure cum patre censeatur, quamquam Strickius *Dissert. 3. cap. 1. num. 13.* putet hic recurrendum esse ad naturalem illam rationem qua hæreditas magis descendentibus quam ascendentibus debetur adeoque filios fratris non tam præferri jure repræsentationis, quam quod illis qui defuncto liberorum loco fuerunt, magis hæreditas debeatur quam patruis, qui ascendentium nomine veniunt, & sic eos non in stirpes si plures fratrum filii diversi numeri fuerint sed in capita succedere debere existimat.

T A B U L A V.

*De successione nepotis ex fratre & patris defuncti
filii de cujus hæredite quæritur.*



*An & quomodo hic præmortuo filio patre nepotis sub num. 1.
& fratre avo nepotis sub num. 2. Patre proavo nepotis
sub num. 3. Filio, nepotis patruo magno, sub num. 4. suc-
cedant ipsius patruus & ex fratre nepos.*

Post fratrum filios tantum proximitatis gradus attenditur, quippe nulla repræsentatio ultra illos admittitur, Imperator enim solis fratrum so-

rorumque filiis hoc privilegium largitus est. D. Joan. van Someren *de re-
presenti. cap. 3. num. 5.* Sic ut in hoc casu patruus defuncti excludat de-
functi, ex fratre nepotem, cum patruus uno gradu nepote sit proximior;
& hoc Jure Civili est extra omnem controversiam, de jure vero feudali
cum non tantum proximitatis, sed & lineæ habeatur ratio, ex veriori sen-
tentia nepos hic ex fratre excludit patrum, non ob jus representationis
nam illud jure feudali eodem modo uti Jure Civili ultra fratrum soror-
umque liberos primi gradus non extenditur, sed quia hic nepos ex ea-
dem qua defunctus linea descendit, patruus autem diversæ lineæ est, nam
ubi feudum semel ad aliquam lineam devenit per divisionem aut assi-
gnationem, omnes ejus lineæ præferuntur in infinitum Zoel. *de feud. cap.*
ro. num. 48. Sic ut patruus non possit succedere nisi omnes qui sunt in
eadem qua defunctus linea deficient; & hoc ita si feudum a majoribus
provenit, nam si in hoc casu Pater defuncti primus acquisisset feudum,
patruus nunquam succederet, cum in feudis fratris successio proprie dicta
non agnoscat.

T A B U L A VI.

CONSANG--FRATER--[†]UTERINUS

*Quomodo hic consanguineus & uterinus fratri cruce
signato succedant.*

- I. **D**eficientibus fratribus Germanis eorumque liberis primi gradus pro-
xime ad successionem vocantur fratres uno latere juncti sive con-
currant uterini tantum sive uterini & consanguinei simul, & si soli sint
succedunt in capita, si vero uno prædefuncto existent ipsius liberi primi
gradus successio fit in stirpes, & generaliter quidquid de successione fra-
trum & sororum germanorum ejusque liberorum primi gradus dictum est, id
etiam in terminis habilibus ad fratres consanguineos, & uterinos eorum-
que liberos primi gradus est extendendum. Dixi sive concurrant uterini
tantum sive consanguinei tantum sive consanguinei & uterini simul scili-
cet in Allodialibus. In feudalibus enim uterini succedere non possunt,
cum in feudis sola agnatio consideretur & vinculum maternum semper
sit impertinens. vid. supra Tabulam primam hujus Classis.
- II. Eadem jam hic se offert quæstio quam supra de successione ascen-
dentium.

dentium habuimus an sc. hic quoque distinctio bonorum sit facienda ut fratri paterno hoc est consanguineo bona a patre, vel a linea paterna profecta deferantur. Materno vero fratri hoc est uterino bona materna vel materni generis præcipua sunt. Nos (etiam si plerique Doctores hoc velint & inter hos quoque ipse Cujacius *ad nov. 84. & consult. 23. & in paratit. Cod. de legit. hered.*) uti in successione ascendentium ita etiam in successione collateralium negamus; ullam bonorum distinctionem faciendam esse; licet enim liberi ex diversis matrimoniis ut consanguinei ex uno Patre Patri quidem æqualiter matribus vero separatim succedant Richter I *de success. ab intest. sect. 1. memb. 1. num. 17. 24. & seq.* sibi invicem tamen semper succedunt æqualiter & hanc sententiam amplectitur Fachin. *lib. 6. cap. 5. Vinn. in select. quest. lib. 2. quest. 3. D. Joann. van Someren de represent. cap. 4. num. 8.*

T A B U L A VII.

De successione consanguinei cum nepote ex Germano.

⚭ ³	⚭ ²
CONSANGUINEUS---	GERM.---GERMANUS
	⚭ ¹
	F I L I U S
	N E P O S

Quomodo præmortuo filio patre nepotis sub num. 1. & fratre Germano avo nepotis sub num. 2. Avi fratri sive patruo magno ultimo defuncto sub num. 3. succedat ejusdem consanguineus & Nepos ex Germano.

I. **Q**uamquam filiis fratris Germani ob jus representationis excludat consanguineum non tamen Nepos fratris Germ. sed hic excluditur a consanguineo, ratio est quia post fratres fratrumque filios in linea collateralis non amplius jus representationis aut duplicitas vinculi attenditur, cum proximior semper excludat remotiorem; sed consanguineus ultimo defuncto in II^{do}, Nepos vero ex fratre in quarto, ergo hunc

hunc proculdubio velut remotiorem excludit Sneedw. *de tertio ord. succed.* num. 31. & 34. D. Joann. van Someren cap. 4. num. 10.

II. Idem quoque ex eadem regula dicendum de filio consanguinei, nam hic velut proximior in tertio gradu excludit nepotes velut remotiores in quarto gradu Richters *de success. ab intest. sect. 3. memb. 4. num. 13.*

T A B U L A V I I I.

De successione filii ex fratre uno latere tantum juncto & patrui duplici vinculo juncti filii defuncti de cujus hereditate queritur.

⚭ ²		
FRATER	—	PATER
⚭ ³		⚭ ¹
FILIUS	—	CONSANG.
		FILIUS

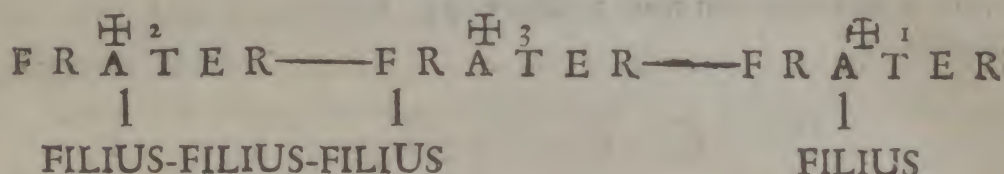
Quando præmortuo consanguineo sub num. 1. Patre sub num. 2. filius sub num. 3. reliquit post se consanguinei Filium & Patrum duplici vinculo junctum quomodo succedant.

I. **H**æc tabula fere coincidit cum Tabula quarta ea differentia tantum excepta, & hic pro ratione dubitandi posita, quod hic agatur de filio fratris uno latere juncti concurrente cum patruo utrimque juncto, priori autem casu egimus de filio fratris Germani concurrente cum patruo utroque quoque vinculo juncto, diximus tunc quod fratris filius excluderet patrum, non quidem ex prærogativa gradus utpote cum ipso in eodem sc. tertio gradu existens, sed propter jus repræsentationis, quod cum ad fratrum & sororum etiam uno tantum latere conjunctorum liberos primi gradus extendatur secundum Gomefium *ad leg. Tauri 8. num. 10. in fin.* Forsterum aliosque (dissentit tamen Zoef. *ad tit. ff. de suis & legit. hered. num. 38.*) idem quoque hic dicendum est. Nec obstat quod patruus defuncti ex utroque latere ipsi fuerit conjunctus, nam duplicitas vinculi uti in præce-

præcedenti Tabula diximus in ipsius defuncti fratribus aut sororibus, item in eorum liberis primi gradus non ultra attenditur.

T A B U L A IX.

Quomodo plures fratrum filii soli diversi numeri succedant defuncto patruo.



Quomodo præmortuis duobus fratribus sub num. 1. & 2. Quorum unus tres alter unum filium reliquit succedatur fratri ultimo defuncto sub num. 3. a prædictis fratrum filiis.

I. Accedo nunc ad difficilem & in utramque partem ambigo marte diu multumque agitatam quæstionem, an nimirum deficientibus omnibus fratribus fratrum liberi primi gradus soli existentes in stirpes, an vero in capita succedant: Veriorem & constitutioni Imperatoris convenientiorem eorum opinionem existimamus qui eos in capita succedere debere affirmant. Nam sive respicias jus antiquum, sive novum, utrumque nostræ sententiæ favere comperies, de jure antiquo res est clara ac evidens uti apparet ex *l. 2. §. 2. ff. de suis & legit. hered.*

II. Tota jam est quæstio an jure novo jus antiquum hac in parte sit correctum, sc. per *nov. 118. cap. 3.* Nam aliis constitutionibus posteriorum Imperatorum ac ne Justiniani quidem in codice quidquam de hoc jure mutatum est. *l. pen. & ult. §. 3. Cod. de legit. hered. §. 3. Inst. de legit. agnat. success.*

III. Sed hoc tantum abest ut hæc novella sententiæ nostræ magis uti dixi sit conveniens. Nam Imperator in *d. Nov.* tunc demum jus repræsentationis fratrum filiis concedit, quando concurrunt cum suis Thiis, ne sc. ab ipsis tamquam proximioribus excluderentur. Jam autem cum soli adsint & per consequens ipso jure tuti per successionem juris communis in capita, frustra petunt aliquod speciale privilegium repræsentationis, per

per quod repræsentant alios proximiores, cum illis prædefunctis nullus talis adsit. Hanc sententiam amplectitur doctissimus & acutissimus JCtus Zasius in *tractat. de intellect. jur. sing. folio 71. & sequent.* qui nefas esse putat ab ea recedere, ut quæ textibus & ratione imo naturali æquitate manifeste fundetur. Nam nihil est æquius, quam ut illi qui pares & conditione & gradu sunt, pariter quoque ad hæreditatem admittantur, vide & Vinn. in *select. quæst. lib. 2. cap. 30.* Nec hoc tantum in allodialibus sed etiam in feudalibus uti testatur idem Zasius in *tract. de feud. folio 51.* vide & Minsingerum *cent. 3. observ. 94.* Mossium *de feud. folio 145. & sequent.*

C A P U T II.

De successione fratrum illegitimorum.

T H E S I S I.

Fratres illegitimi sicut filii illegitimi vel sunt spurii vel naturales, hi vel consanguinei, sunt vel uterini, consanguinei ut V. G. si quis ex pluribus concubinis, duos filios suscepisset, vel ex Concubina unum, ex uxore alterum, isti cum propter diversam matrem neque habeant jus cognationis neque propter unum patrem jus agnationis, quia illud ex justis demum nuptiis oritur non tantum legitime natis non succedunt, sed etiam sibi invicem succedere non possunt Strickius. *dissert. 3. cap. 1. num. 35.* Sneiderwin. *de tertio ordine succed. num. 42.*

II. Fratres uterini seu ex eadem matre nati sive naturales fuerint sive spurii, sibi invicem ut & omnibus ex matre collateralibus succedunt. *l. 2. §. itaque. & l. si spurius 4. ff. unde cognat.* In tantum ut talis naturalis cum uterino legitime nato concurrat in alterius uterini legitime nati successione Strickius. *d. loco num. 36.*

III. An vero & spurius ex matre illustri fratri uterino legitime nato succedat controversatur, nos cum Sneiderwino *d. loco num. 45.* id affirmandum putamus, nam licet talis existentibus liberis legitimis matri non succedat *l. 5. Cod. ad SCtum Orphit.* tamen ad collaterales hoc cum sit odiosum non est extendendum; dissentit Strickius *diss. 3. cap. 1. num. 31.*

IV. Fratres ex damnato coitu nati nec fratri legitime nato nec hic illis neque sibi invicem succedunt, nullum enim tales ex tam detestando,
ac

ac fere non nominando coitu nati consanguinitatis jus habere intelliguntur, qui neque liberi sunt nominandi, neque ipsis parentibus, nec hi illis succedere possunt. Sneiderw. d. loco num 47. Strickius d. loco num. 39. Minsingerus cent. 3. observ. 9.

C L A S S I S IV.

De successione conjugum.

I. **J**ure Civili conjuges sibi invicem succedere non potuisse nos angusta successione ab intestato restrictio per ll. 12 Tabularum docet, quippe quæ suos demum heredes iisque deficientibus solos agnatos admittebant. Ex sola igitur æquitate prætoris conjuges beneficio bonorum possessionis deficiente omni sanguinis linea sibi invicem succedunt l. 1. ff. quis ordo in poss. §. 4. vers. alium quoque inst. de bon. poss. juncta l. maritus Cod. unde vir & uxor. Licet enim sanguinis ratio eos ad hæreditatem non vocet, Conjugalitamen amor, & affectio atque corporum animorumque arctissima conjunctio nec non individua vitæ consuetudo inter conjuges existens §. nuptiæ inst. de patr. potest. summopere suadet conjugem superstitem omnibus aliis præferendum esse non tantum fisco, sed & collegiis licitis a quibus fiscus quoque excluditur.

II. Cæterum cum illa bonorum possessio a prætore est introducta & confirmata per l. 1. Cod. unde vir & uxor. neque per nov. 118. Correcta sequitur eandem adhuc hodie necessariam esse, Kollh. de success. conj. part. pr. num. 5. sic ut conjux superstes si succedere velit intra centum dies eam coram prætore sive iudice petere debeat cum lapso eo tempore non amplius admittatur. l. 1. §. si intra cum §. seq ff. de success. edict.

III. Quæritur jam an hæc successio sit extendenda ad sponsum & sponsam? communiter Doctores distinguunt inter sponsum & sponsam de presenti, & sponsum & sponsam de futuro: illos admitti volunt hos non; sed cum hæc divisio sponsi & sponsæ rectius ab aliis rejiciatur & omnia sponsalia sint de futuro generaliter concludimus sponsum, & sponsam sibi invicem non succedere, quia inter eos nondum est matrimonium, sed promissio duntaxat matrimonii, deinceps contrahendi seu futurarum nuptiarum. l. 1. ff. de sponsalib. v. & l. 13. §. 3. ff. ad L. Juliam de adult. l. 24. cod. de nuptiis l. 41. in pr. ff. de jure dot.

IV. Cum autem jure prætorio conjux superstes non aliter succederet

G

quam

quam deficientibus omnibus consanguineis mariti, sic ut si conjux inops esset in opprobrium defuncti mendicare cogeretur. Justinianus hoc in casu corrigens & jus civile & jus pratorium, conjugi quoque subvenit, & voluit ut, si matrimonium esset sine dote, aut donatione propter nuptias, & conjux præmoriens fuerit dives, superstes autem pauper tunc illa vel ille succederet, una cum liberis, & quidem in quartam partem, si tres sint, vel pauciores, si vero sint plures filialem seu æqualem, *Nov. 117. cap. 5. auth. præterea cod. unde vir & uxor*. Et hoc saltem quoad usumfructum istius quartæ, vel virilis portionis, proprietatem vero conservare debet liberis si existent, his vero non exstantibus potitur quoque Dominio ejus portionis, in quam imputatur quod ei relictum vel legatum est a conjuge. *d. auth. præterea. Sneiderw. de success. inter virum & uxorem num. 14.*

V. Quis autem pauper hic censetur relinquendum est arbitrio judicis, cum id jure determinatum non reperiatur: Debet autem judex rationem habere & qualitatibus personæ, ac rerum aliarumque circumstantiarum. Aliter enim nobilis censetur dives, aliter plebejus aut Rusticus. *Sneiderw. d. l. num. 16. Kohl de success. conjugum part. post. num. 39.*

VI. Diximus si matrimonium sit sine dote, vel donatione propter nuptias, quid vero si dos vel donatio sit data, sed tam exigua, ut uxor vel maritus ea se sustentare non possit, num huic successioni sit locus; proculdubio hoc affirmandum est quia paria sunt nullam vel modicam dotem habere: *Kohl d. loco num. 29.* Et quia præcipua ratio hujus successionis est ne superstes in inopia vivere teneantur, sed ejus paupertas relevetur per divitias alterius, quæ ratio cum in ea quæ modicam sive per exiguam dotem intulit, æque locum habeat, quarta vel virili ei quoque debebitur. *Kohl d. loco.*

VII. Prædicta procedunt si matrimonium valide contractum, in eoque statu manserit, unde Imo conjuges contra leges in gradibus prohibitis contrahentes sibi invicem non succedunt, cum contra II. faciens non mereatur lucrum legis; secundo si factum divortium, nam cum causa successionis conjugum sit individua vitæ societas, sic facto divortio cessante causa cessat quoque successio saltem ex parte nocentis, non innocentis. *Carpzov. resp. jur. lib. 6. resp. 109. Kohl de success. conjugum part. pr. num. 40.* Tertio, conjux conjugem interficiens aut necessaria alimenta non suppeditando, vel deserendo ægrotam, cum & sic mortis causam dare censeatur, indignum se facit successionem, idque ne ex proprio delicto præmium ipsi obveniat *Sneiderw. ad Inst. de success. conjug. num. 21.*

VIII.

VIII. Toties enim conjux conjugi succedit quoties sibi invicem præstiterunt debitum officium: hoc non præstito nulla successio. Carpzov. *d. loco resp. 109. num. 3.*

C L A S S I S V.

De Successione Fisci.

I. **F**iscus est ærarium Principis (nam hæ voces licet florente Republica Romana a se invicem distinctæ fuerint, confundi tamen cœperunt, ubi monarchica prævaluit auctoritas, Vinn. *in §. ult. Inst. de usucap.* omnia complectens quæ ad pecuniarium commodum pertinent inter quæ non minimum locum obtinent bona vacantia, quæ nihil aliud sunt quam bona eorum qui ex hac ad alteram vitam sine ullo hærede migrarunt.

II. Admittitur igitur fiscus si defunctus nullum ex qualibet sanguinis linea vel juris titulo legitimum reliquerit hæredem. *lib. 4. Cod. de bon. vacant.*

III. Dico ex qualibet sanguinis linea, sc. dum nulli adsunt descendentes, ascendentes, & collaterales; *vel juris titulo.* Hoc nomine veniunt conjuges, socius liberalitatis Imperialis, si enim duobus ab Imperatore aliquid donatum fuerit, alter vero eorum nullo hærede relicto decesserit, fiscus non admittitur, sed socius adhuc superstes, ut ad consortem potius solatium quam ad aliam personam pars decedentis perveniat. *l. unic. Cod. si liber. imper. soci.*

IV. Præterea juristitulo præfertur fisco in successione collegium, si enim defunctus fuerit collegii liciti ut decurionum, naviculariorum, cohortalium, & similium, & sine hærede decesserit, bona non ad fiscum, sed ad collegium devolvuntur. *l. 1. & tot tit. Cod. de Hæred. Decur. v. & l. 20. Cod. de Episcop. & Cler. §. 3. inst. de successione libertorum.*

V. Cæterum ut fiscus admitti possit requiritur primo, ut bona vacantia ipsi a delatoribus intra quadriennium fuerint nunciata, *l. 1. §. 2. ff. de jure fisci. l. 10. ff. de diversis & temporalib. præscript.* Post illud enim tempus fiscus non amplius admittitur & possessores talium bonorum præscriptione tuti sunt *l. 6. §. 7. §. si quis omisso causa test. l. 18. ff. de usurp. & usucap.*

VI. Quod quadriennium computari oportet ex die quo certum esse cœpit neque hæredem neque bonorum possessorem exstare. *d. l. 1. §. 2. ff. de jure fisci & d. l. 10. ff. de diversis & temporalib. præscript.*

VII. Secundo ut omnibus creditoribus ex iis satisfactum sit, nulla enim bona ad fiscum pertinere possunt nisi quæ creditoribus superfutura sint. *l. 11. ff. de jure fisci*, quamquam ex speciali privilegio fiscus ultra vires hereditatis non tenetur. *l. 1. §. 1. ff. de jure fisci*, sive jam inventarium fecerit sive non.

Coronidis loco subjicio controversam illam questionem utrum fiscus ad legata & fideicommissa, præstanda sit obstrictus? Nobis contra plurimum affirmativam verior videatur negativa.

P A R E R G A.

I.

Neque hereditatis petitio neque ulla alia actio origine sua est mixta tam in rem quam in personam.

II.

Tutelæ datio est jurisdictionis legitimæ.

III.

Merum Imperium non potest mandari nisi in solo casu absentiae.

IV.

Filio exheredato tutor dari patet.

V.

Quod errore juris solutum est repeti nequit.

VI.

Non est in arbitrio minorum accipere curatores vel non.

VII.

Fidejussor qui se in majorem summam obligavit omnino non, id est, nullo modo tenetur, ne quidem in summam concurrentem.

VIII.

Moræ rei non nocet fidejussori ad augendam obligationem nisi se in omnem causam obligaverit.

F I N I S.

